

D. IOAN DE
SOLORZANO
PEREYRA

OBRAS POSTHVMAS.

D. IOAN DE SOLORZANO PEREYRA,

CAVALLERO DEL ORDEN DE SANT-Iago, del Consejo de su Magestad en el Supremo de Castilla, y de las Indias, junta de Guerra dellas, y de la de Minas.

OBRAS VARIAS.

RECOPILACION DE DIVERSOS TRATAdos, Memoriales, y papeles, escritos algunos en causas Fiscales, y llenos todos de mucha enseñança, y erudicion, cuyo Indice se verà en la vltima hoja.

DEDICANSE AL ILVSTRISSIMO SEÑOR D. LVIS DE EXEA Y TALAYERO, IVSTICIA DE ARAGON.



Con Priuilegio de los Reynos de Castilla, y Aragon, en Zaragoça, por los herederos de Diego Dormer.

A costa de Gabriel de Leon, Mercader de libros en Madrid. Vendese en su casa, en la Puerta del Sol.

D. IOAN DE

SOLORZANO PEREYRA,

CAVALLERO DEL ORDEN DE SANT-Iago, del Consejo de su Magestad en el Supremo de Castilla, y de las Indias, junta de Guerra dellas, y de la de Minas.

OBRAS VARIAS.

RECOPILACION DE DIVERSOS TRATAdos, Memoriales, y papeles, escritos algunos en causas Fiscales, y llenos todos de mucha enseñança, y erudicion, cuyo Indice se verá en la vltima hoja.

DEDICANSE AL ILVSTRISSIMO SEÑOR D. LVIS DE EXEA Y TALAYERO IVSTICIA DE ARAGON.



Con Priuilegio de los Reynos de Castilla, y Aragon, en Zaragoça, por los herederos de Diego Dormer.

A costa de Gabriel de Leon, Mercader de libros en Madrid. Vendese en su casa, en la Puerta del Sol.

AL ILVSTRISSIMO SEÑOR DON LVIS DE EXEA Y TALAYERO, IVSTICIA DE ARAGON.

LOS que dàn à la luz publica algunas obras con la felicidad de la imprenta, ora sean agenas, ò yà proprias, desean que estas generosas fatigas de su entendimiento merezcan, consigan, y logren la fama, la gloria, y la immortalidad de los siglos. A este fin procuran dedicarlas a los soberanos Reyes, y Monarcas, no sin alusion a los antiguos escritores, que juzgavan por desacierto sacarlas al teatro vniversal sin preceder su aprobacion, y licencia, pues su sabiduria excede à la de todos los mortales, y su enseñança, y exemplo dirige, y aprovecha mas a los subditos. Deste origen nos dexò Vegecio el testimonio, (1) celebrando à su Emperador Octaviano Augusto, y sucessores, con expresion de serles lisongeros estos literarios, y obsequiosos afectos a su grandeza, y gracia; y assi con su aprobacion creciò, y se magnificò la eloquencia, sin temerse, ò culparse la ossadia. Mas conteniendose la humildad modesta de algunos, ò estimando el gratificar a sus Valedores, y Patronos, passò como sucede facilmente este origen, y comun lisonja à derivarse en otros grandes Principes, y personages, para que obligados desta clientela agradecida, y ofrenda reverente, amparassen con su grandeza à los que aspiravan a merecer su agrado, tutela, y proteccion de la obra, defendiendola de los malignos Aristarcos, Zoylos, y Aristophanes, que con embidiosa emulacion pretenden afearlas, y mancillarlas con obscuros borrones de los mas candidos papeles.

Todas estas circunstancias las considero à vn tiempo en la persona de V.S.I. como en las de mi abuelo, padre, y mia, todos Diegos, y todos de V.S.I. reconociendo en la de V.S.I. el todo de nuestras mayores cōveniēcias, y fortunas. Estas tres superlativas, y heroicas calidades, me guian

(1) *In prologo lib. 1* alli: *Antiquis temporibus mos fuit bonarum artium studia mandare litteris, atque in libros redacta offerre Principibus. Quia neque rectè aliquid inchoatur, nisi post eum faverit Imperator, neque quemquam magis decet, vel meliora scire, vel plura quam Principem, cuius doctrina omnibus potest prodesse subiectis. Quod Octavianum Augustum, ac bonos dehinc Principes libenter habuisse frequentibus declaratur exemplis, sic regnantium testimonijs crevit eloquentia, dū non culpatur audacia;* idem apud Dion. Halicarnas. *de præcept. oratio. panegyr.* & Ælium Aristid. *in suis orationib.* vnde etiā Iuvenalis *satyr. 7. Et spes & ratio studiorum in Cæsare tantùm.*

para implorar tres vezes el amparo de V.S.I. con mi rendida humildad, animosa esperança, y acertada eleccion, y aunque V.S.I. cierre los oidos a sus aplausos, no apartarà la vista de las verdades, mas impressas en los anales de la memoria, que en la insuficiencia de mis cortas expressiones; pues si considero la eminencia de la sabiduria de los Derechos, adornada con la vniversalidad de otras noticias, que resplandecen en el grande talento de que dotò el Cielo a V.S.I. se hallara ya afiançada en su principio con tan felizes esperanças, como se vèn agora en los progressos.

Tuvo V.S.I. por madre a la floreciente Vniversidad Augusta, substituyendo oficios la Salmantina, emporio vniversal de las letras, ilustre seminario de las Dignidades, a donde manifestò ya V.S.I. tan feliz genio, laboriosa aplicacion, y lucidas experiencias, que mas parecia Maestro que enseñava, que Discipulo que aprēdia. En esta recibiò V.S.I. su primera laurea, en la otra laureas, y lauros de publico Professor en el Decreto, y Visperas, en que la Iurisprudencia de V.S.I. Visperas, y Decreto fueron de las futuras Dignidades. Passaron estos aplausos al campo de la eloquencia, a la oracion forense, a la admiracion senatoria, a donde la proteccion de V.S.I. con voz gloriosa, qual pudiera el soldado con sus armas, defendiò las honras, las vidas, y fortunas de sus clientes, sin peligrar alguno en aquellas, y logrādo casi todos la victoria en los sucessos, manifestando con tan raro testimonio la derechura del dictamen, prudencia del acierto, y estimacion del patrocinio; concluidas estas acciones, començaron las Dignidades desde la eleccion Real en Assessor de la Bailia de Aragon, Lugarteniente de Iusticia, Abogado Fiscal, y Patrimonial, Regente desta Suprema Audiencia, siendo en algunas destas Plaças, mas elegido, que consultado por la providencia soberana de su Magestad, fidelissimo, y el mayor testimonio del zelo, desempeño, y experiencias de tan relevantes prendas, y meritos. A vista destos servicios, y grados, se abriò breve, y facil senda para ascender a los mas arcanos, y Supremos Consejos de la Corona de Aragon, Santa Cruzada, Iunta de Competencias, y aora para la grande, y singular Presidencia de Iusticia

de

de Aragon, a donde se espera vèr tan decorado a V.S.I. como bié servido, y colocado el puesto, pues aumentarà V.S.I. con su mucha sabiduria, y luz de tan excelente Dignidad los esplendores de ella.

Tambien llevan mis reconocidos, y afectuosos deseos esta obra à los pies de V.S.I. no solo como primicias de mis empleos, sino como prendas, y testimonios fidelissimos de la gratitud, y obsequio que devemos mis padres, hermanos, y yo a los grandes, y repetidos beneficios con que V.S.I. sus Hijos, y Casa nos han favorecido, y honrado en todas ocasiones; y si bien la grandeza destos beneficios descubre mas nuestra insuficiencia, espero que se darà V.S.I. por mas correspondido, que si igualara la satisfacion a la deuda, no mirando táto a la pequeñez de la ofrenda, como al merito de el afecto, imitando a la soberana grandeza, que aprecia mas la sincera, y fervorosa devocion del que ofrece, que la riqueza, y calidad de la ofrenda; ademàs, que la eminencia de los mismos beneficios, acusa, y excusa, pues satisfechos, passaran facilmente en mutua recompensa, perdiendo su nativo origen; la misma necessita à parecer ingratos sus deudores: y ya que el obsequio desta obra en las tareas, y fatigas, se haga menos estimable à la primera vista, quedarè gustoso, y muy vfano, que se manifiesten reconocidas mis deudas en perpetuos testimonios de la imprenta, siendo no solo cada libro, mas cada letra, y punto, singular nota, y expression de mi devocion, y gratitud tan devida à V.S.I.

A estas atenciones, acompaña la grande estimacion que se deve à la afiançada proteccion, que hallarà esta obra en la nobilissima generosidad de V.S.I. y su Casa, reconocida ya por antiquissima en su militar decoro, por el Serenissimo, è incomparable Principe el señor Rey D. Iayme el Conquistador. (2) Desta procediò el muy valeroso Cavallero *Pedro de Exea*, del Habito de S. Iuan, y Maestre del Hospital, cuyas proezas celebra Geronimo Zurita sobre la conquista de Valencia; (3) *Gil Perez de Exea*, que se hallò entre los Ricos Hombres, y Cavalleros que juraron la paz, y proteccion Real antes de el año 1247. (4) En la misma classe se refiere *Pedro Iordan de Exea* aver concurrido con los Cava-

(2) Declaracion del señor Rey Don Iayme, y Villa de Luesia, *fecha en Zaragoça en* 7. *de Febrero de* 1264. testificada por Bartolome Romeo, Notario publico de Zaragoça, transúptada en la Corte del señor Iusticia.

(3) *lib.* 3. *Annal. cap.* 32. Diago *lib.* 7 *cap.* 22.

(4) Fuero 2. *de confirmatione pacis.*

(5) Zurita *lib.* 3. *Annal cap.*49.
(6) Zurita *lib.* 4. *cap.*91.
(7) *Proemio de estas Cortes*, que se halla en los Fueros.
(8) Zurita *lib.* 6. *cap.*43. S. Regente D. Francisco Vico *hist. del Reino de Cerdeña p.*4.*c.*8.*pag.*26
(9) En los *sucessos del año* 1638 *fol.*190 191. concluyendo assi: *Era D. Miguel Perez de Exea natural de Cerdeña, Cavallero de valor, y experiencia, y en el arte militar muy versado, platico en materia de fortificaciones, animoso, y ardiente, y de quien se dize que defendiò la Plaça con su vida, y la asegurò con su muerte, porque las fortificaciones que dexò dispuestas, y la forma que diò a la defensa fue el reparo mayor de este sitio.*
(10) Zurita *en el Memorial de las Casas antiguas de Aragon.*
(11) *Proemio de estas Cortes*, que se halla en los Fueros.
(12) Zurita *lib* 10 *Annal.ca.*65. & *lib.* 11.*cap.*9. Escolano *hist. de Valencia, lib.* 6.*cap.*7.*part.*2. Morgado *hist. de Sevilla, lib.*4.*cap.*3.*fol.*101. Gil Gonçalez *Teatro Eclesiast. de las Grandezas de Sevilla en la vida deste Arçobispo.*

valleros de Aragon, que juraron la confederacion, y liga, que el mismo señor Rey D. Iayme assentò con el Rey Don Thibaldo de Navarra; (5) *Iuan Perez de Exea* se gradua entre los Cavalleros, que se embiaron al señor Rey D. Alonso el III. con la Embaxada que nuestro gran Chronista refiere en el año 1287. (6) Con esta calidad assistiò *Pedro Sanchez de Exea* en las Cortes que celebrò el señor Rey D. Iayme el II. en el año 1311. (7) En el de 1323. *Blasco de Exea* se cuenta entre los Cavalleros que se apercibieron, y passaron a la conquista del Reino de Cerdeña con el Serenissimo Infante D. Alonso, hijo del señor Rey D. Iayme el II. (8) de cuya ilustre rama se vieron en nuestros tiempos la virtud, valor, y disciplina militar del muy celebrado Cavallero *D. Miguel Perez de Exea* de la Orden de N.S. de Montesa, Governador de Fuenterrabia, cuyos cifrados elogios descrive la eloquentissima pluma del señor Don Iuan de Palafox. (9) *Sancho de Exea* sirviò al señor Rey D. Pedro el IIII. año 1356. (10) *Blas de Exea* assistiò en las Cortes q̃ celebrò el mismo señor Rey año 1372. como Ciudadano, y Sindico de la Ciudad de Zaragoça. (11) Es muy calificada, y repetida la memoria del grã Prelado *D. Alonso de Exea*, Embaxador del señor Rey Don Martin al señor Infante D. Fernando de Castilla, Obispo de Zamora, Arçobispo de Sevilla, y Patriarca de Constantinopla, cuya piadosissima liberalidad, y excelencias descriven los Historiadores de ambas Coronas. (12) *Fray Gonçalo de Exea* de la Religion de S. Iuan, Comendador de Alventosa, fue muy bizarro Cavallero, y mostrò su valor en el Cerco de la Isla de Rodas año de 1480. (13) *Pedro Lazaro de Exea* fue Secretario del señor Rey D. Alõso el V. en Napoles, Lugarteniente de Protonotario en el S. S. R. Consejo de Aragon; (14) y *Iuan de Exea* su hijo (que tambien se nombra en los Registros *Domicello*, ò *Doncel*) fue llamado, y se hallò en las Cortes de 1510. 1515. y 1518. concluidas en el de 1519. fue el primero Recetor del Santo Oficio en Aragon, y Iurado Segundo, electo por su Magestad del señor Rey Catholico con el señor Vicecanceller D. Alonso de la Cavalle-

(13) Don Iuan de Funes *hist. de la Relig. de S. Iuan. lib.* 4.*cap.*17.*pag.*411.
(14) Consta por los *Registros, y Dietario* de la Cancelaria del S.S. Real Consejo de la Corona de Aragon, Topio *de origin. Tribunal. Vrbis Neapolis part.*2.*lib.*5.*cap.*3.*pag.*381.

lleria en el año 1487. y juntamente Consejero, y Maestro Racional de la Casa, y Corte de Aragon. (15) Con las mismas calidades de Cavallero, reconocieron; y llamaron generalmente al señor *Antonio de Exea*, Visabuelo de V.S.I. y con el titulo de *Mossen*, vsado en aquellos tiempos, y para cōtinuar mas esta serie, el señor *Antonio* su Padre de V.S.I. consiguiò la executoria desta graduacion por los años de 1596. y en esta conformidad sirviò V.S.I. a su Magestad, assistiendo en el Braço Militar en las Cortes del año 1626. y fue insaculado en la Bolsa de Cavalleros Hijosdealgo.

Recibe tambien la Persona, y Casa de V.S.I. sus lustres, y esplendores por la descendencia materna de mi señora *Doña Isabel Talayero Sanchez del Castellar y Bolea*, pues dexando su mas antiguo origen, bastara hazer memoria del valor, y relevantes servicios del señor *Iuan Talayero*, Visabuelo de V.S.I. que aviendo yà militado en Flandes, y servido al señor Rey Catholico, continuandolo con el señor Emperador como Secretario suyo, passò con su Magestad Cesarea en la jornada que hizo a Italia año 1529. (16) y se halla vn nobilissimo testimonio deste gran Principe en el año 1530. calificando sus servicios hechos en expediciones de adversas, y favorables fortunas, confessando por esto (assi dize) deverle mucho; (17) y prosiguiò en el mismo empleo de Secretario, como refieren los Registros. Su hijo *Martin Lupercio Talayero* fue no menos esforzado, y del continuo obsequio del señor Emperador, sirviendole en todas las jornadas que hizo en España, Italia, Flandes, Alemania, y Africa, padeciendo, y venciendo inumerables peligros, trabajos, y naufragios en tierra, y mar, que galardonò su Magestad Cesarea, armandole Cavallero por su misma mano, dia de su felicissima Coronacion, celebrada por Clemēte VII. en Bolonia, y aumentandole sus antiguas armas con el Aguila Imperial, glorioso testimonio de tan largos, y relevantes servicios, (18) manifestandolo tambien este heroyco Principe, concediendo la misma divisa, y honor à *Diego Talayero* su hermano, y Abuelo de V.S.I. para si, y toda su posteridad; el qual sirviò al mismo Cesar, y señor Rey D. Felipe su hijo por espacio de 40. años en diversas expediciones, y en los ofi-

(15) Zurita *lib. 20 Annal. cap.* 65. & 72. Leonardo *lib. 1 Annal. c.* 50. S. Reg. Seisse *en la epistola dedicatoria de su Cosmographia*; y en los *Registros* de estas Cortes.

(16) *Dietario*, y *Registros* de estos años en la Suprema Cancelaria de la Corona.

(17) *Privilegio dado en Bolonia en* 24. *de Febrero de* 1530. despachado por D. Hugo de Vrries *in diversor. Aragon. sigilli communis* 6. *fol.* 2[illegible]0. *alii. Pro vestris & dilecti nostri Ioannis Talayero genitoris vestri, quam plurimis servitijs laude dignis; nobis in vtriusque fortunæ successibus ingenti affectione, & fidelitatis fervore præstitis, & impensis, qui in rebus servitium, & statum nostrum concernentibus assiduè vacavit; quas ob res nos ipsi vestro genitori multum debere confitemur.*

(18) Parece por el mismo *Privilegio*, *Dietario*, y *Registros* de la Suprema Cancelaria.

oficios de Lugarteniente de Protonotario, y de Protonotario por la menor edad de D. Miguel Clemente, (19) y sin embargo de hallarse yà Lugarteniente de Protonotario, convocandole como à Cavallero, para que asistiesse en las Cortes que celebrò el señor Rey Don Felipe en Monçon en el año 1564. concurriò en ellas sirviendo con su acostumbrado zelo en todo lo que se ofreciò, (20) como tambien su hijo *Luys Talayero*, Diputado Militar del Reino de Aragõ año 1601. (21) cuyos servicios han continuado los de esta Familia en Flandes, Italia, y España en muy honrosos puestos de la Guerra, como es notorio.

(19) Consta por los *Dietarios, Registros, y Privilegios* expedidos en la Real Cãcelaria de la Corona.

(20) Consta por la *Carta convocatoria*, expedida *Didaco Talayero Militi.*

(21) *Registro* del Reino del año 1601.

Con estos ornamentos, y realces de estas generosissimas alcuñas de V. S. I. se han vinculado con muchos lazos de amor, y parentesco las Nobilissimas Familias de *Boleas, Villalpandos, Atareses, Climentes, Pomares, Azlores, Ferrices, Ayerves, Corteses, Ximenez de Samper, y otras*, que se dilatan con sus fecundos lustres; siendo V. S. I. no menos dichoso en averle dado el Cielo por Esposa a la señora *Doña Margarita Descartin* mi señora, cuyas excelẽtes dotes de naturaleza, virtud, prudencia, estimaciõ, y otras, piden mas campo, y bastarà dezir, q̃ fue dignissima hija de los señores *D. Domingo Descartin*, y *Doña Lorença Ruiz de Garibay*; fue el señor Don Domingo sugeto de muy singulares, y excelentes prendas, y sirviò por espacio de 30. años en las Plaças de Iuez de Enquestas, Lugarteniente de la Corte, Consejero, y Decano de la Real Audiencia Civil, Assessor de la General Governacion, Abogado Fiscal, y Patrimonial, por mayor servicio de su Magestad, y de Auditor General del Exercito de Salsas, à cargo del Marques de los Balbaces, faltandole la vida en este curso, para no lograr los merecidos, y mayores premios. Fue tambien dignissima sobrina del Excelentissimo señor *D. Miguel Descartin* su hermano, cuyas eminentes prendas, de virtud, religion, letras, prudencia, y piedad se ostentaron, llevandole su Religion de San Bernardo desde la Vniversidad de Salamanca a lucir el acto mayor del Capitulo General de Cister, y en las Catedras de Teologia que obtuvo en las Vniversidades de Zaragoça, y Huesca, en la Abadia de la Real Casa de N. Señora de Rueda, dos

ve-

vezes, en el Vicariato General de ſu Religion, vniendo las Reales Caſas de Navarra à la Congregacion de Aragon cō ſuma prudencia, y agrado de ſu Mageſtad; en el Abadiado de la antigua, y Real Caſa de S. Vitorian; en las Santas Igleſias de Barbaſtro, Lerida, y Taraçona, meritos, y grados, que decorò ſu Mageſtad cō el ſumo honor de Conſejero de Eſtado. Deſte tan dichoſo matrimonio ha conſeguido V. S. I. los frutos de la prometida bendicion, ſirviendoſe N. Señor de darle entre otros hijos a los ſeñores *Don Ioſef de Exea y Deſcartin* primogenito, Catedratico de Prima en los Sagrados Canones, y Vniverſidad de Zaragoça, Maeſtreſcuelas en la Santa Igleſia Metropolitana; à *D. Luys de Exea y Deſcartin*, Catedratico à vn tiempo en la Catedra de Prima de Leyes en la miſma Vniverſidad, y deſpues del Conſejo de ſu Mageſtad en la Real Audiencia de Aragon; y à *D. Miguel de Exea y Deſcartin*, Canonigo de la miſma Santa Igleſia, que con ſus muchas prendas correſponden a las devidas atenciones de tan generoſa eſtirpe.

Conſidero tambien en la felicidad deſte matrimonio, q̃ ſe acrecentò eſta dicha en aver tenido por Eſpoſa, Señora del nombre de *Margarita*, pues en la de aver logrado V.S.I. en las ſagradas aguas de la Igleſia el nombre del ſanto Rey Luys, yà parece que le correſpondia eſta nobiliſsima imitacion de la que tuvo eſte gran Principe, y ſi el miſmo nombre de *Luys*, ſignifica *governar*, *dirigir*, y *atender*; (22) tambien aluden los renombres de *Exea*, que es *Eſplorador*, (23) y el de *Talayero*, que iguala al de *Atalaya*, ò *Centinela*, (24) nombres, y renombres bien proporcionados a la inclinacion, eſtudio, fidelidad, y zelo con que V. S. I. ha procurado inquirir, reconocer, y averiguar los puntos mas dificiles, y obſcuros de la antiguedad, y de la Iuriſprudencia theorica, y practica, con otros muchos de la Hiſtoria, y demas ocupaciones, y empleos que han podido ofreçerſe del Real ſervicio de ſu Mageſtad para mayor deſempeño de los pueſtos que ha ſervido V.S.I.

Finalmente, Señor, darè termino, por no hallarlos yo proporcionados para expreſſar con ſuficientes, y dignos panegiricos, los que ſe deven a las alabanças de V.S.I. ni a los

(22) Padre Zeloſio en la *oracion del ſanto Rey Luis.*

(23) D. Sebaſtian de Covarrubias *teſoro de la lengua Caſtellana, verbo* Exea.

(24) El miſmo Covarrubias *verbo* Atalaya, Fuero de Albarracin, y Teruel, &c. en los de Sepulveda *tit. de governamiento de la Ciudad, & huiſt, alli: Avientes como es Fuero buenos Cavalleros, los quales vulgarmente ſon llamados Talayeros.*

que

que permiten los ceñidos periodos destas literarias consagraciones, y assi solo expressarè el afectuosissimo obsequio, y rendimiento con que espero la aceptacion de V.S.I. para tomar a su cargo esta proteccion, pues mas pensàra ofenderla, que obligarla, si pudiera ser dudosa mi confiança; serà felicidad de la misma obra, que la curiosa, y muy celebrada erudicion de tan grande Autor, tenga en V.S.I. aquel apoyo que la simbolizacion, y cariño de las mismas letras influyen para buscarse, y juntarse como en vn sugeto con la publicacion de la mia. Esta, y las demas seguridades de la benignidad de V.S.I. su comunicacion, su empeño, y mi reconocida gratitud, obligan como de justicia, y quiera N. Señor dilatar los largos dias de V.S.I. para que en el dignissimo puesto, y singular Presidencia de este Magistrado, pueda V.S.I. aumentar los progressos de la felicissima vigilancia, y solicitud con que ha despachado V. S. I. siempre los negocios publicos, tan a satisfacion, y descargo de la Real conciencia, integridad de la justicia, consuelo de la Patria, amor de las sciencias, con tan continuadas assistencias, expediciõ, y destreza, que a semejança de las palmas parece, que el peso de los negocios elevava, mas que oprimia à V. S. I. Quedaràn, pues, eternas siempre las alabanças de V.S.I. mereciendo las del Grande Poeta Mantuano *lib. 1. Æneid. vers. 611.*

In freta dum fluvij current, dum montibus vmbræ,
Lustrabunt convexa, Polus dum sydera pascet;
Semper honos, nomenque tuum, laudesquè manebunt.

Guarde Dios, y prospere la persona de V. S. I. con las felicidades que puede, y he menester. Zaragoça y Deziembre à 2. de 1676.

Ilustrissimo Señor.

Muy reconocido servidor de V.S.I.

que b. s. m. de V.S.I.

Iosef Dormer.

PARECER DEL DOCTOR DIEGO IOSEF DORMER, CORONISTA DE SV MAGESTAD, Y DEL REYNO DE ARAGON.

De orden del muy Ilustre Señor Doctor D. Lazaro Romeo, Ordinario del Santo Oficio de la Inquisicion del Reino de Aragon, Iuez Sinodal, y en lo Espiritual, y Temporal Vicario General de la Ciudad, y Arçobispado de Zaragoça, Sede-vacante, &c.

HE visto esta *Recopilacion de Tratados, Memoriales, y Papeles del señor D. Ioan de Solorzano*, varon tan conocido por su dignidad, y letras que generalmente celebran todos; y siendo sus grandes meritos de la mayor estima, y censura, no puede aventurarse la mia à conocer destos nuevos escritos, sin intentar reducir al examen de tenue luz toda la esfera del Sol, motivo porque avràn de convertirse estas lineas en vn reconocimiento publico de lo que se deve a este nobilissimo Escritor, que ha dado tanta opinion a su pluma, como a España gloria, y adelantamientos felizes a la enseñança comun.

Floreciò en la insigne Escuela de Salamanca, patria, domicilio, y nudriz de las leyes (como celebran a Roma, y Beryto, S. Sidonio Apolinar, Obispo en Frãcia de los Arvernos, y el Emperador Iustiniano) obteniendo desde muy moço las primeras Catedras, con aplauso, y recomendacion de quantos le oìan, y estampando en este tiempo el libro *de crimine parricidij*, que llaman comunmẽte de oro, y las diez conclusiones *de vulgari, & pupilari substitutione*, que presidiò a Don Americo Marcio de Medicis, sobrino del gran Duque de Florencia. S.Sidon.Apollinar.*lib.1.epist 6.* Imp.Iustinian.*in proœm. Digestor.* & *in Novel.Constit.*10.

Fue nombrado despues por la Magestad del Señor Rey D. Felipe III. Oydor de la Real Audiẽcia de Lima en el Perù, y con su orden recogiò las Cedulas, y Ordenanças de las Indias, estampandolas muy ilustradas en los tomos *de Indiarum iure*, y *Politica Indiana*, dignos de mas particular aceptacion, que el Codice de antiguas leyes que formò Sexto Papirio con alabança comun de los mismos Iurisconsultos, y Escritores de Roma, aun sin añadir algun proprio estudio al de la Compilacion, pues Pomponio escrive: *Is liber, vt diximus, appellatur* Ius Civile Papirianum; *non quia Papirius de suo quicquam ibi adiecit; sed quod leges sine ordine latas in vnum composuit.* Pompon *in leg.* 2 §.2.*ff.de origin.iur.*

Por estos estudios, su christiandad, entereza, y zelo executivo en servicio de su Magestad, le favorecieron muy singularmente los Virreyes en repetidos informes, y el Real Consejo de Camara en diferentes consultas, sirviendose su Magestad de hazerle merced de Habito de Sant-Iago, y de Plaça de Oydor la que primero vacasse en Valladolid, ò Granada, y apenas llegò a la Corte, de Plaça de Fiscal del Consejo de Hazienda, y Contaduria, elevandole vltimamente a Fiscal, y

Con-

Consejero de Indias, y del Consejo Real de Castilla; empleos todos de la primera estimacion, y en que mostrò tan aventajadamente las obligaciones de su sangre, y caudal, portandose con la misma justificacion, y entereza que siempre, y estampando las *cien Emblemas Regio-politicas*; con los demàs *Papeles*, *Memoriales*, y *Tratados* que se publican de nuevo en este volumen, sin *muchos*, y varias *Consultas*, que aun guardan algunos curiosos, reconociẽdose en todos su inmensa erudicion, y cultura admirable en las lenguas española, y latina.

Mucha gratitud deven España, y las Indias a este insigne Escritor, por aver restablecido sus leyes con su cuidado, y pluma; segun discurre Pomponio, hablando de los Autores que han ilustrado el Derecho Civil: *Post hoc deinde, de Auctorum successione dicemus: quod constare non potest Ius, nisi sit aliquis Iuris peritus, per quem possit quotidie in melius produci*; hallandose a esta parte reconocido por comun maestro el señor Solorzano, y con las nobles calidades que Cassiodoro desea en Ministros de su estimacion: *Qui prudentiæ fascibus ita præluxit in Curia, vt haberetur meritò clarus inter tot lumina dignitatum. Litterarum quippe studijs dedicatus, perpetuam doctissimis disciplinis mancipavit ætatem. Namprimis, vt aiunt, libris eloquentiam consecutus, toto se Aonij fonte satiavit. Vehemens disputator in libris, verborum novellus sator: æquiparaverat prorsus meritis, quos lectitarat auctores: commẽdavit etiam studiorum bona per benignitatis insignia; sciens imperitiam magis inflari aura superbiæ, quæ levibus flabris exponitur; quia virtutum radicibus non tenetur. Fuit quidam nostrorum temporum Cato, &c.* no aviendo apenas quien no tenga estas circunstancias por proprias de la profunda licion, gravedad, y entereza de vida de este insigne Escritor.

* Pompon. *in leg. 2. §. 13. ff. de orig. iur.*

Cassiodor. *lib. 2. variar. epist. 3.*

Cuyos escritos, que se ofrecen en este volumen, aunque comunmente se califican por suyos, y los advierte la diligentissima, y curiosa pluma de D. Nicolas Antonio en el tomo primero de su Bibliotheca Española, pareciò no obstante recopilarlos por el beneficio de todos los estudiosos, buena memoria del mismo Escritor, estimacion de España, y de su Casa, è hijos, y porque puestos en el olvido no peligrassen en la desgracia que muchos, de que Synesio haze esta sentida ponderacion: *Magis esse impium, suffurari scripta mortuorum, quam eorum vestimenta, quod vocant sepulchra, effodere*. Y assi no solo se deve conceder la licencia que se suplica, sino agradecerse por todos esta publicacion. Salvo in omnibus, &c. Zaragoça 17. de Mayo de 1676.

Synes. *epist. 141. aliàs 162.*

Doctor Diego Iosef Dormer.

IMPRIMATVR.

Doct. Lazarus Romeo V. G.

PA-

PARECER DEL DOCTOR DON CARLOS BVENO Y PIEDRAFITA, DEL CONSEJO DE SV MAgestad en la Real Audiencia Civil de Aragon; antes en la Criminal, Lugarteniente del señor Iusticia, y Catedratico de Prima de Leyes en la Vniversidad de Zaragoça.

De orden del muy Ilustre señor Doctor D. Iosef de Leiza y Erasso, del Consejo de su Magestad, y su Assessor del Ilustrissimo señor Governador-Presidente la Real Audiencia del Reino de Aragon.

QVISIERA a vn tiempo cumplir con la censura que està a mi cargo deste Libro, y con el devido elogio que merece su Autor; peligro tiene (por la sospecha que trae) el parecer que se haze persuadir apassionado, por declararse favorable, pero poniendo à la vista el merito, desvanece las nieblas de los recelos con las luzes de la razon. Fue el Autor tan celebrado por sus grandes, y vniversales noticias, que para el devido encomio suyo, no tenia que añadir, si pudiera mi diligencia juntar sus aplausos; para calificacion de sus prolixos estudios, sobran los muchos, y eruditos tratados que diò a luz, investigando la mas anciana enseñança de los libros para valerse de sus preceptos, cumpliendo con la sentencia del Eclesiastico: *Sapientiam omnium antiquorum exquiret sapiens*; en cuyo lugar se hallan prevenidas circunstancias muy especiales para este intento, porque se viò este insigne Escritor alabado de los mayores varones de su tiempo: *narrationem virorum nominatorum conservabit*; registrò los senos de la erudicion mas oculta, como se vè en sus emblemas, y en los discursos varios deste volumen: *occulta proverbiorum exquiret*; de su largo viage al nuevo mundo se pudo dezir: *in terram alienigenarum gentium pertransiet*; fue despues colocado en el Consejo Real de Castilla, con antelacion por su gran merito a los que gozaron desta misma prerogativa por merced de su Magestad en el mismo dia: *in medio magnatorum ministrabit*; y finalmente aviendo representado al Rey nuestro Señor su razon en el eruditissimo memorial de los drechos de plaças honorarias, cũple con la clausula: *et in conspectu Præsidis apparebit*. De donde se reconoce quan propria de su merecimiento es la recomẽdacion con q̃ celebra Plinio à Tito Ariston, pues dize: *Quam peritus ille, & privati iuris, & publici? quantum rerum? quantum exemplorum? quantum antiquitatis tenet? nihil est, quod discere velis, quod ille docere non possit: mihi certè quo-*

Eccles. cap. 39.

Plin lib. 1. epist. 22.

quoties aliquid abditum quæro, ille thesaurus est. Con que he dicho bastantemente la razon que ay para darse la licencia que se pide, y hazer publico este volumen. Zaragoça 30. de Mayo de 1676.

D. Carlos Bueno y Piedrafita, del Consejo de su Magestad en la Real Audiencia Civil de Aragon.

IMPRIMATVR.

Leyza & Erasso, Assessor.

SVMA DEL PRIVILEGIO.

TIenen Privilegio los Herederos de Diego Dormer, Impressores de Libros de la Ciudad de Zaragoça, para poder imprimir, y vender el Libro, intitulado *Obras posthumas de D. Ioan de Solorzano Pereyra*, como mas largamente consta del Privilegio, que fue despachado, y firmado de su Magestad en San Lorenço el Real à 15. de Octubre de 1676. referendado por Don Geronimo de Eguia, Secretario de su Magestad.

SVMA DE LA TASSA.

TAssaron los Señores del Consejo Real de Castilla este Libro, intitulado *Obras posthumas de D. Ioan de Solorzano Pereyra* à ocho maravedis cada pliego; y a este precio, y no a mas mandaron se vendiesse, como mas largamente consta de la fè que de ello diò Diego de Vreña Nabamuel, Escrivano de Camara de su Magestad, en Madrid à 3. de Noviembre de 1676.

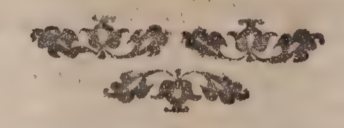
IOAN-

IOANNIS DE SOLORZANO PEREIRA, I.C. HISPANI, IN SALMANTICENSI ACADEMIA PROPRIMARII CÆSAREI IVRIS ANTECESSORIS,

DILIGENS, ET ACCVRATA DE PARRICIDII CRIMINE DISPVTATIO; DVOBVS LIBRIS COMPREHENSA: QVORVM PRIOR POENAS HVIC SCELERI CONSTITVTAS EXACTISSIME EXPLICAT; Posterior, qui eis subdantur non minori curà pertractat.

OPVS NON IVRIS TANTVM, SED ET OMNIGENA aliarum litterarum cognitione conspicuum, & vel ipsa rerum, quæ in eo continentur, varietate, & novitate censendum, & nulli non vsui, & voluptati futurum.

AD ILLUSTRISS. ET REUERENDISS. D. D. IOANNEM Baptistam de Azebedo, Pontificem Vallisoletanum, & Supremi causarum Fidei Senatus amplissimum Præsidem.



SALMANTICAE. Anno 1606.

† LECTO-

LECTORI MEO SALVTEM DICO.

MAGNAM huius tractationis partem (Candide Lector) quam nunc bona(vtinam)scæva in publicum mando,ex stato,solemnique almæ huius Salmanticensis Scholæ more,annis superioribus,pro obtinenda licentiæ laurea,non sine audientium patrum adprobatione publicè recitavi. Sed cum neque omnia tunc dici angustiæ temporis paterentur,& tempus etiam ipsum, studium iuge, & assidua variorum librorum lectio plurima (vt solet) alia nobis obtulerit,quibus antiquum illud opus ornari magis,& condiri potuisset, & quæ in cullei supplicio, parricidis irrogato, latent mysteria, præter alios interpretes referari, non sum passus, quæ dixi dudum, quæ tacui, quæ etiam posteà observavi,& observata in libri formam digessi,diutius in vmbraculis domesticis contineri,& fœtum hunc animatum iam, quin & maturum, & prodire foras nitentem,lucæ privari. Præsertim cùm me quoque dicant vatem pastores, & otij & silentij rationem requirant ab homine aliqua facultate prædito, aut certè his litteris initiato, gymnosophistarum legem laudãtes, apud quos impransus ad opus extrudebatur qui nihil cur pranderet adduceret. Sat scio non defuturos, qui melius fuisse dicant,otiosum esse,quàm nihil agere,hoc est, quàm inaniter vexari,difficiles nugas habere,& quod ait Seneca:*Ingenium inter irrita exercere,& disputationibus nihil profuturis otium terere*, verùm si hoc stultitia est,plures, vt cum Cicerone loquar, stultitiæ huius reos domestico præconio colligere possum. Neq; video cur concessam omnibus vel correptam iam vindicatamq;quidvis audendi, quidvis scribendi libertatem, mihi adsumere non deberem. Sed quoniam aliud stultitiæ genus videtur exemplis errantium patrocinium sibi mutuare, & contra id quod Cato Albino respondit,culpam malle deprecari,quàm culpa vacare,nego alienam me,& Iuris professore indignam,provinciam suscepisse, nego libellum hunc, quem quasi præcursorium interim dum moliuntur alij, dum comuntur, emitto, in rebus inanibus, & nunquam vsui futuris versari, cum multa contineat, quæ ad puram putam iuris prudentiam spectant, multa quæ in foro quotidie, plurima quæ in Scholis tractari & solent & possunt, & ab alijs aut omissa, aut nusquam vt oportebat exposita reperiuntur. Itaque te moneo, lector, ne prius lucubratiunculam istam carpas quàm capias,ne negligas antequam legas, plus enim in recessu quàm in fronte vtilitatis & voluptatis habituram spondeo.Vale.

IN.

INDEX CAPITVM
LIBRI PRIMI.

INDEX CAPITVM
LIBRI SECVNDI.

mo-

Cap.

LEGES, QVÆ IN HOC LIBRO EX PROFESSO DECLARANTVR, ET EXORNANTVR.

Lex Pœna penult. D. ad l. Pomp. de parric. Modestin. lib. xij. Pandect. Lex vnica, C. de ijs qui parent. vel lib. occiderunt. Imp. Constantinus A. ad Verin. Vicarium Africæ. Iustinianus in §. alia deinde. Institut. de publicis iudicijs.

ALPHONSVS NONVS COGNOMENTO SAPIENS.

En la Ley doze, titulo octavo, partida septima.

SI el padre matare al fijo, ò el fijo al padre, ò el abuelo al nieto, ò el nieto al abuelo, ò a su visabuelo, ò alguno de ellos a èl ò el hermano al hermano, ò el tio a su sobrino, ò el sobrino al tio, ò el marido a su muger, ò la muger a su marido, ò el suegro, ò la suegra à su yerno, ò a su nuera, ò el yerno a la nuera, ò a su suegro, ò a su suegra, ò el padrastro, ò la madrastra à su entenado, ò el entenado al padrastro, ò madrastra, ò el aforrado al que lo aforrò. Qualquier de ellos que mate a otro con armas, ò con yervas paladinamente, ò encubierto, mandaron los Emperadores, è los Sabios antiguos que este atal que fizo esta enemiga, que sea acotado publicamente ante todos, è de si que lo metan en vn saco de cuero, è que encierren con èl vn can, è vn gallo, è vna culebra, è vn ximio, è despues que fuere en el saco con estas quatro bestias, cosan la boca de el saco, è lancelos en la mar, ò en el rio que fuere mas acerca de aquel lugar do acaesciere. Orosi dezimos, que todos aquellos que diessen ayuda, ò consejo, porque alguno muriesse en alguna de las maneras que de suso diximos, quier sea pariente de el que assi muere, quier estraño, que deve aver aquella mesma pena que el matador. E aun dezimos, que si alguno cõprare yervas, ò ponçoña para matar a su padre, è desque las oviere compradas se trabajasse de gelas dar, maguer non gelas pueda dar, nin cumplir su voluntad, nin sele aguisasse, mandamos que muera por ello, tambien como si gelas oviesse dado, pues que non fincò por èl. Orosi dezimos, que si alguno de los otros hermanos entendiere, ò supiere que su hermano se trabaja de dar yervas a su padre, ò de matarlo en otra manera, è non lo apercibiere dello, pudiendolo fazer, que sea desterrado por cinco años.



DE PARRICIDARVM SVPPLICIO, ET PERSONIS QVIBVS IMPONITVR.

LIBER PRIMVS.

CAPVT PRIMVM.

In quo præfationis loco, plurimis, & Iurisconsultorum, & bonorum Auctorum non vulgaribus testimonijs, Reip. salutem in plectendis sontibus versari, docetur.



RANQVILLVM, pacatumque omnis benè constitutæ Reipublicæ statum; exhortatione præmiorum, & pœnarum metu servari, vt vulgaria Vlpiani, & Horatij (1) testimonia prætercam, eleganter Aristotel. (2) verbis suadetur, hæc duo efficacissima media esse, vt cives boni efficerentur, tradentis. Et Democriti, qui (vt Plinius (3) refert) duos tantùm Deos esse constituebat, Pœnam, & Beneficium, quæ etiam pro Dijs apud Assyrios colebantur. Inde optimè Cicero: (4) *Summum* (inquit) *rectè factis maiores nostri præmium plura peccatis pericula esse voluerunt;* & cùm lascivientis naturæ vitio, homines in peiora frequentius

(1) *Vlp.* in l. 1. D. de iustit. & iure. *Horat.* 1. epist. 16.

(2) *Arist.* 1. Eth. cap. 5.

(3) *Plin.* lib. 2. nat. hist. c. 7.

(4) *Cicer.* pro Cluent.

tiùs laberentur, iustissimis sanè de causis, in his Iurisconsultorum responsis, & Imperatorum rescriptis, quæ omnes vbique gentes non minus quàm ea venerantur *Pythia, quæ tripode ex Phœbi, lauròque profatur*, tot passim cōstitutiones sparsæ reperiuntur, quibus severissimis pœnis, interdùm etiam & levioribus (prout delicti, ac maleficij qualitas tulerit) sontes puniri; illique, qui à recto virtutis tramite deviarint, coerceri iubentur. Nihil enim adversus petulantiam, & iniustitiam magis, quàm castigatio, & animadversio convenit, & vt capitalibus pœnis, exilijsq; quibusdam, quemadmodum Vlp. (5) scribit, communis boni gratia civitates purgentur. Sic enim & Caius ait: (6) *Pœnas ob maleficia solvi, magnam rationem suadere.* Et Paulus: (7) *Disciplinæ publicæ vigorem exposcere, vt illicitè facta competenti supplicio vindicentur.* Sciebat hoc celebris ille Atheniensium legislator Draco, qui vel eos, qui otij damnati forent, capite mulctandos, suis legibus sanxerat, quas non immeritò Demades orator (vt Cælius & Alex. (8) commemorant) non atramento, sed sanguine scriptas esse dictitabat, & Aristotel. (9) non hominis, sed verè Draconis esse, asseverabat. Sciebant & antiquissimi homines, qui vt Plato (10) refert, Rhadamantum (quò magis peccandi licentiam cohiberet) noxios, & criminis alicuius reos in Tartarum, quò delictorum meritas pœnas penderent, tradebant dimittere. Sciebant denique prisci illi, & omni semper memoria recolendi Heroes, qui diversis gentibus Nomophylaces extiterunt, benèque, ac rectè vivendi tradiderunt normam; quorum in tabulis nemo est qui nesciat, varijs suppliciorum generibus delinquentium audaciam compesci, eosque, qui statutam ac præfinitam legibus metam transilirent, puniri. Vnde legislatores illos pro Dijs habitos, & tanquàm cælestia numina veneratos, commemorant plures: (11) quippe cum lex nihil aliud sit, vt Demosthenes à Martiano relatus (12) scribit, quàm *Inventio quædam, & donum Dei, correctioque voluntariorum, & non voluntariorum peccatorum*, eiusque virtus Modestino, & Quintiliano (13) testibus, vt plurimùm in puniendo consistat. Hinc Plato: (14) *Qui iniusta*, inquit,

per-

(5) *Vlpian.* in l. cōgruit. 13. de offic. præs.
(6) *Caius* in l. si à reo. 71. §. fin. de fideiuss.
(7) *Paul.* in l. licitatio. 9. § quod illicitè. D. de publi. & vectig.
(8) *Cæl. Rhodig.* lib. 11. antiq. lect. c. 3. *Alex.* genial. 3. c. 5.
(9) *Arist.* lib. 2. Rhet.
(10) *Plato* in Rhet.
(11) *Cæli. Rhodig.* lib. 18. ant. lect. c. 19. *Mateacius*, de via & rat. iur. lib. 1. cap. 23.
(12) *Martian.* in l. 2. de legibus.
(13) *Modest.* in l. legis virtus, de leg. *Quintil.* 7. inst. orat. cap. 6.
(14) *Plato* in Rhet.

perpetrat, pœnas luit, & qui rectè puniunt, iustitià quadam freti puniunt, pœnàque iusta iustiores efficit, tanquàm medicina quadam improbitatis. Quò respiciens Cicero, (15) malorum punitionem, necessitatem potius, quàm voluntatem esse (quod Plato (16) etiam ipse antea docuerat) his elegantissimis verbis ostendit: *Quemadmodum in corpore, si quid huiusmodi est, quod reliquo corpori noceat, vri, ac secari patimur, vt membrorum aliquid, potiùs quàm totum corpus intereat, sic in Reip. corpore, vt totum saluum sit, quidquid est pestiferũ, amputetur.* Neque minus eleganter Clemens Alexan. (17) ita in eandem sententiam scribit: *Lex eorum, qui ei parent curam gerens, ad pietatem in Deum instituit, & dictat ea quæ sunt facienda, & propulsat omne peccatum; pœnas imponens his quæ sunt mediocria; cùm autem viderit aliquem ita se habere, vt videatur immedicabilis, vt potè qui ad extremam provehatur iniustitiam, tunc aliorum iam curam gerens, ne ab ipso corrumpantur, tanquàm aliquam partem à toto corpore resecans, sic eum, qui est huiusmodi, occidit saluberrimè.* Est enim (vt Ioan. Pontifex ait) (18) *compescenda malorum audacia, vt saltem pœnæ formidine retrahantur à noxijs, sicque boni sectando virtutem, meliores effecti, non cogantur cum illis perire;* & in puniendis sceleribus, non solum delinquentis ipsius qui pœna afficitur, sed reliquorum quoque contemplatio adhibenda, vt ex Philosophorum schola Alexand. Neap. advertit. (19) Nam delictum, quo impunitius, eo effrænatius fit: atque adeò ne serpat insitum illud, & radicatum in natura malum, & peccandi consuetudine in ferocem, & belluinam erumpat audaciam, curandum est maximè (quod Pontifices aiunt) (20) *vt quos Dei timor à malo non revocat, temporalis saltem pœna cohibeat à peccato:* & vt alma civilis iustitia, delinquentes coerceat, & illecebram veniæ, & impunitatis spé, à Republica exterminet: civitatèsque, ac populos, ceù Herculea clava, Lernæis nocentium monstris, expurget, & liberet. *Malum enim* (vt ait Cassiodorus) (21) *cùm perseverat, augetur, & remediabile bonum est in peccatum, accelerata correctio.* Vnde nostrarum legum auctores maximè conducere inquiunt, (22) ne delicta maneant impunita, & non

(15) *Cicer.* in 8. Philippic.

(16) *Plato* lib. 9. de legibus.

(17) *Clem. Alex.* lib. 1 stromat.

(18) In extravag. de pœnis.

(19) d. lib. 3. cap. 5. in princ.

(20) In cap. vt clericorum, de vita & honest. cleric.

(21) *Cassiod.* lib. 3. variar.

(22) In. l. ita vulnerat. 53. ad. l. Aquil. l. eum qui nocẽtem. 8. de iniur.

non immeritò M. Tullius (23) crudeles in patriam appellat iudices, qui facinorosis hominibus delicta condonantes, eos, & alios ad similia, vel maiora audendum, movere videntur. Pœnæ enim vt Paulus, & Callistr. (24) tradunt, in emendationem, & terrorem hominum inductæ sunt, & Seneca teste, (25) *Nemo prudens punit, quia peccatum est, sed ne peccetur.* Quò respiciens Quintilianus, (26) inquit: *Quoties crucifigimus noxios, celeberrimæ eliguntur viæ, vbi plurimi commoveri hoc metu possint. Omnis enim pœna non tam ad delictum pertinet, quàm ad exemplum.* Atque ita vt Moyses (27) admonuit, iudices in pœnis irrogandis, nihil pertimescere debent, *quia iudicium Dei est*; non enim lex, non iudex delinquentes punit, (vt & Iuris Doctores (28) declarant) sed ipsum delictum publica satisfactione culpam expiat, & tanquam debitum dissolvit. Quinimo, vt Divinus Psaltes (29) testatur, Deus ipse personã iudicis peragit. Quamobrem, non absque ratione Lacedæmonij cuiusdam apothegma laudatur, (30) apud quem, cùm Charillus rex summis laudibus efferretur; quomodo, inquit, bonus est, qui ne in malos quidem acerbus sit? Verendum est namque, *ne* (vt tradit Sallustius) (31) *ignoscendo malis, bonos perditum eamus*, & vt ait Ambrosius: (32) *Nocentes absolvendo innocentes tradamus exitio.* Nam vt inquit Salvianus: (33) *Potestas quippe magna, & potentissima, quæ inhibere scelus maximum potest, quasi probat debere fieri, si sciens patitur perpetrari.*

(23) *Tull.* 3. orat. in Catilin. & in orat. in Pison.
(24) *Paul.* in l. si pœna. *Callistr.* in l. capitalium, §. famosos. D. de pœn.
(25) *Senec.* lib. 1. de ira. circa fin.
(26) *Quintil.* declam. 274.
(27) *Moyses* Deuter. 1.
(28) *Doctores*, post glo. in l. cum probatio. C. de prob.
(29) *Psalm.* 57.
(30) *Plut.* in Lacon.
(31) *Sallust.* in Iug.
(32) *Ambros.* 1. officio. *Faciunt alia, quæ tradit Ioan. Nevizz.* in Sylva nup. lib. 1. à n. 71. *Guillel. Bened.* in c. Rainut. verb. mortuo. el 1.
(33) *Salvian.* lib. 7. de gubern. Dei.

CAPVT SECVNDVM.

Quæ deterioris exempli sunt, vindicari severius debere. Pœnas non tam in delinquentium vindictam, quàm in aliorum metum & emendationem induci. Indè interdum & animalia puniri; & novis facinoribus nova supplicia excogitari, atque adeò leges meritò in parricidas sævire.

SOLENT autem, & debent interdum quorundam maleficiorum supplicia exacerbari, quoties nimirum, multis personis grassantibus, exemplo opus sit, vt disertè Claud. Saturninus scripsit. (1) Nam cùm ex

(1) *Claud.* in l. aut facta. 16. §. fi. D. de pœn.

ex Iuvenal. (2) sententia, *Dociles imitandis turpibus, ac pravis omnes simus*; & vt Cicero inquit, (3) *duo nos maximè moveant, exemplum, & similitudo*, quæ perniciosis exemplis hominum animos, & mentes inficiunt, exemplaribus quoque supplicijs, & gravioribus pœnis eradenda, & averruncanda fuerunt: & omni studio nitendum, vt (quod olim in decimatione fiebat) (4) metus & horror omnibus inijciatur, pœna verò ad paucos perveniat. Vnde passim apud Terentium sæviores istæ animadversiones exempla vocantur, quę eadem Græci, vt Cælius (5) tradit, παραδειγματα dicunt: & apud nos quotidie, hanc etiam ob causam, mortua iam delinquentium cadavera, quibus tamen, vt ille dixit, terram ignibus misceri, nihil interest, in cineres verti, vel secata in frusta, vulturibus mandenda mandari videmus, vt metu similis pœnæ, in se reliqui tam immane spectaculum veriti, ab eisdem facinoribus arceantur. Nam vt rectè ait Optatus Milevit. (6) *Ut terreatis vivos, malè tractetis & mortuos*, & Quintil. (7) *Non satis putaverunt maiores eas pœnas constituere, quas possit aliquis excipere in vita: multos magis tangit sepultura: ad cogitationem post se futurorum, plerìque gravius moventur*. Cuius rei cùm multa litterarum monumentis testimonia prodantur, illud tamen pro cunctis adduxisse iuvabit, quod ex historijs Græcanicis Agell. & Leonic. (8) de Milesijs virginibus retulerunt, quæ à furore, quo percitæ voluntariam mortem oppetebant, non destitere prius, quàm Milesiorum decreto, quæ postea se suspendio conficerent virgines, cum eodem laqueo, quo essent præcinctæ, nudato corpore, per fori medium iussæ palàm efferri, alias tam inhonesti funeris pudore, ne sibi postmodum violentas manus inijcerent, terruerunt. Addo bruta quòque animantia, licèt ratione, & inferendæ iniuriæ potestate carentia, (9) non solùm vt facti memoria aboleatur, vt nostratibus legibus cõtinetur, (10) sed vt commissi etiam sceleris pœnas persolvant, & quod magis est, vt alijs timorem inijciant, aliquando puniri solere. Nam Mosaico iure, (11) iumentum si hominem interfecerit, lapidibus occidi iubetur, & Guido Pape (12) se vidisse porcum furcà suspensum scriptũ reliquit, quòd

(2) *Iuven.* Saty. 14.

(3) *Cicer.* lib. 2. de orat.

(4) De qua plurima ex *Livio*, *Plut.* *Dionis.* & alijs tradit *Tiraqu.* de pœn. temp. causa 47. *Pet. Fab.* lib. 1. semest. c. 18. *Iustus Lips.* de milit. lib. 5. dialog. 18.

(5) *Cæl. Rodigi.* lib. 6. lect. ant. c. 14.

(6) *Optat. Milevit.* lib. 6.

(7) *Quintil.* declam. 274.

(8) *Agellius* lib. 15. noct. Attic. cap. 10. *Leonic.* de var. hist. lib. 2. c. 18. & alia tradens *Menoch.* de arbit. cas. 285.

(9) l. 1. D. si quadr. pauper.

(10) l. 2. tit. 21. p. 7. *Bald.* in l. 3. n. 36. de iurisd. c. hoc ipsum 33. q. 11. c. mulier. 15. q. 1. *Mant.* singul. 15. n. 3.

(11) Levit. cap. 21 Exod. 20.

(12) *Guid. Pape*, decis. 238. *Pet. Herod.* lib. 3. decr. titul. 16.

quòd puerum comedisset. Quin & Plinius (13) autor est, *Polybium cum Scipione in Africa, leones homicidas crucifixos vidisse, quia cæteri metu pœnæ similis, absterrerentur eadem noxa.* Et quod plus est, cædes ab inanimatis factas Athenis in Prytaneo iudicatas testatur Demosth. contra Aristocr. Et statua Niconis, autore Suida, quòd ruens hominem vivum oppresisset & extinxisset, rea cædis ab interempti heredibus acta, damnata, & in mare demersa est. Quod non prorsus à ratione abesse considerat Fornerius. (14) Ergo cùm (vt apud Agellium (15) Sextus Cecilius dicebat) *Acerbitas vlciscendi maleficij, benè atque cautè vivendi disciplina sit*, & vt Cic. (16) inquit: *Salutaris severitas vincat inanem speciem clementiæ*, quid mirum, si perfractos hominum mores leges compescant? & in eos vltore gladio consurgant, qui non minus exemplo quàm peccato nocent? Quid si flammas, cruces, bestias, & atrociora interdum supplicia minétur? (17) Quid denique si pœnæ quæ delictis semper debét esse conformes, (18) auctis sceleribus augeantur? cùm sapienter hoc sicut cetera Pythagoras (19) dixerit: *Eos qui malos non puniant, velle bonis iniuriam inferri.* Et cùm aliter Reipub. salus consistere nequeat, hominibus in homines, ferrum, venenum, & insidias quotidie parantibus, & à concordia, quam bruta semper inter sua genera servant, desciscentibus, vt optimè post Plin. Iuvenalis (20) deplorat.

Sed iam serpentum (inquiens) *maior est concordia: parcit*
Cognatis maculis similis fera. Quando leoni
Fortior eripuit vitam leo? quo nemore vnquam
Expiravit aper, maioris dentibus apri?
Indica tygris agit rabida cum tygride pacem
Perpetuam: sævis inter se convenit vrsis,
Ast homini ferrum lethale, &c.

Vno itaque ex homine, plurima homini sunt mala: vnus adeò præceps in omnia flagitia fertur, vt parentibus ipsis (quibus Platone (21) testante, nullum apud Deos magis honorandum simulachrum inveniri potest) non parcens, ita atrox, horrendum atque immane scelus invenerit, vt quamvis in eo puniendo prudentissimi quique legum latores invigi-

(13) *Plin.* lib. 8 naturalis hist. cap 16. cuius verba refert & explicat *Lipsius* 1. de Cruce c. 6.
(14) *Forner.* lib. 1. select. cap. 10.
(15) *Agell.* lib. 20. noct. Attic. c. 1.
(16) *Cicer.* epi. ad Bru.
(17) l. aut damnum, §. hostes, & §. quicunq. l. capit. in princip. & in §. famosos, & §. qui ob inimicitias. l. ad bestias D. de pœn l. 2. C. de falsa mon. cũ latè traditis ab *Alex.* 3. gen. 5. *Cælio* 1. lect. cap. 5. *Valerio Max.* lib. 9 c. 2. *Pet. Fab.* 1. sem. cap. 18. *Petr. Greg.* lib. 31. Syntag.
(18) l rescriptum. 6. de his quæ vt indig. *Meno quæst.* 90. nu 38.
(19) *Pytag.* refert *Laertius* in eius vita.
(20) *Pli.* in proem. lib. 7. *Iuve.* satyr. 13.
(21) *Plato* lib. 11. de legibus.

vigi-

vigilaverint, nunquam tamen dignas tanto maleficio, & tam perniciosi exempli crimine, reperire potuerint pœnas. Nam vt eleganter Cicer. (22) *Si id quod præclarè à sapientibus dicitur, vultu læditur pietas, quod supplicium satis acre reperietur in eum, qui mortem obtulerit parenti, pro quo mori ipsum, si res postularet, iura divina atque humana cogebāt?* Nemo igitur miretur, si novo delicto novam & inauditam Romani pœnam excogitaverint. Nemo culleum, verbera, & serpentium cōtubernia queratur. Nemòque, vt Cic. (23) inquit, *Parricidæ supplicio misericordia commoveatur.* Nam neque faciliori pharmaco, potuit huic morbo mederi, & quos natura ipsa in officio retinere non valuit, ij magnitudine pœnæ, maleficio submoveri debuerunt. Et, Platone (24) teste, *si possibile esset, sæpius aliquem mori, iustissimum esset sæpius parricidam occidi.* Præsertim cùm verissima sit illa Maximiliani Imp. (quam refert Mantua) (25) sententia, à quo cùm pro quibusdam, quos rotæ supplicio affici iusserat, aulici quidam, vt mitiùs plecterentur contenderent, nusquam tamen id impetrare potuerunt, quòd diceret, multos homines barbaros & insolentes, non mortem, sed mortis genus formidare solere. Et vt præclarè Symmach. ait: (26) *Tantum denuò legibus severitatis addendum est, quantùm flagitia creverunt.*

(22) *Cic.* in orat. pro Rosc. Amer.

(23) *Cic.* 4. Tuscul.

(24) *Plato* dialog. 9. de legibus.

(25) *Mant.* singu. 16. nu. 3.

(26) *Symmach.* lib. 2. epist. 13.

CAPVT TERTIVM.

De parricidij nomine, & ortographia. Qui olim, qui hodie parricidæ dicantur? De parricidij quæstoribus, & eorum officio, & origine plura. Vulgata Pomponij I. C. lectio contra aliquorum emendationem asserta. Festus Pompeius ex Scaligeri sententia correctus.

HIS ita de huius severissimæ pœnæ imponendæ ratione generaliter prælibatis, antequàm specialem eius tractationem aggrediar, necessarium duxi, de parricidis acturus, ipsius nominis etymon in limine declarare. Olim igitur parricidæ, non hi modò, qui

qui parentes vita privassent: sed & qui qualemcumque hominem occidissent, appellabantur: quod & Festus Pompeius testatur, (1) & Plutarch. (2) dum scribit, Romulum homicidium omne vocasse parricidium; neque de eo, qui patrem occidisset aliam tulisse legem: quòd illud impium, & nefarium, hoc impossibile iudicaret. Quin & lege Romuli idem satis apertè significatur, quæ, vt Balduin. (3) & Iustus Lipsius ostendunt, his erat verbis concepta, *Parricidas omnes capite puniunto.* Et alia Numæ Pompilij, quæ veluti in superioris interpretationem lata, ita (si Festo (4) credimus) scripta erat: *Si quis Hominem liberum dolo sciens morti duit, parricida esto.* Quo eodem sensu lege Tribunitia prima, quam Brisson. (5) & Rævardus referunt, cavebatur. *Si quis eum, qui eo plebiscito Sacer sit, occiderit, parricida ne sit*, id est homicidij crimine non teneatur. Vnde non improbabilis videtur eorum (6) sententia, qui inde Parricidam dictum existimant, quasi qui parem, hoc est alterum hominem occiderit. Neque ratio scribendi quorumdam, (7) qui *Parricidæ & parricidij*, nomina, simplici tantum r. pingere solent, & pronunciare. Quamvis ego præstantissimos alios viros sequutus, receptam, & veterum librorum exemplis probatam ortographiam immutandam non censeam. Sed & quòd parricidæ antiquissimis istis legibus, quarum mentionem habuimus, capite puniri cœpissent, in causa etiam fuit, vt parricidæ appellatio, translatitiè ad eos omnes extenderetur, qui crimina, capitali supplicio vindicanda, patrassent. Nam, & quadam lege xij. tab. cuius verba Cicer. (8) refert, ita cautum erat. *Sacrum, sacròve commendatum, qui clepserit, rapseritve, parricida esto.* Et eos, qui vt capitalibus quæstionibus præessent, eligebantur, generaliter quæstores, sive vt Asconius (9) ait, quæsitores parricidij vocarunt. Inde Festus (10) Pompeius, *Parici quæstores appellabantur* (inquit) *qui solebant creari causa rerũ capitalium quærendarum*, & Pomponius (11) & Fenestella quæstores à populo constitui solere tradunt, *qui capitalibus rebus præessent: qui appellabantur quæstores parricidij, quorum etiam meminit lex xij. tab.* Quo in loco Pomponij, legendum quidam

(1) *Festus Pomp.* in verbo Parrici.
(2) *Plutar.* in Romul.
(3) *Balduin.* ad ll. Rom. c. 11. *Iust. Lip.* ad leg. Reg.
Festus vbi sup.
(5) *Brisson.* libr. 2. de formu. pag. 154 *Rævard.* ad. ll. 12. tab. c. 3.
(6) Refert *Balduin.* sup. *Barth. Zanchus* in annotat. ad *Sallust.* p. 46.
(7) Ita scribit *Brisson.* sup. & li. 14. de verb. sign. & *Petr. Ærod.* lib 8. rer. iudic. tit. 6. Et *Duaren.* ad tit. ad l. Pomp. de parr. per abusũ litteram r. geminatam tradit, quod probat etiam *Eguinus Varo* in §. alia de pub. iud.
(8) *Cicer.* 2. de legibus. & exornat novis. *Ant. Clarus Silvius* ad ll. xij. tab. c. 18.
(9) *Ascon. Pædia.* 1. *Verri.*
(10) *Festus* supra.
(11) *Pomp.* in l. 2. §. deinde cum ærarium, de orig. iur. *Fenest.* de magistr. Rom. lib.

ex

ex Festo *parici*, non *parricidij* arbitrantur, & hos quæstores paricos dictos fuisse sibi persuadent. Contra quos tamen eruditissimus Iosephus Scaliger, (12) omni opere vulgatam lectionem retinendam, quin & apud Festum etiam reponendam, contendit. Rursus, quam laudat, Pomponius xij. tab. legem, nullibi reperiri, præstantissimus Iacob. Cuiac. (13) advertit. Et verò constat, multis, post reges exactos, & receptas xij. tab. annis, in emergentibus causis capitales istos quæstores creari. Livius (14) namque scribit, anno ab vrbe condita CCCXL. plebem Cosso, & Medullio conss. Posthumianæ cædis quæstionem, de populi consensu mandasse. Et apud eundem, (15) aliquot post annos Capuæ de occulta quadam principum coniuratione, Dictatorem quæstionibus exercendis C. Mævium dici placuit. Quinctium quoque Terentium, anno ab vrbe condita DLXVII. de pecunia Antiochi à Lucio Scipione capta, & coacta, ex Petillij rogatione quærere patres, eodem Livio (16) teste, iusserunt. Frequenter autem quæstores ipsi ex officio cognoscebant, vt Alex. ab Alex. (17) multis exemplis adductis ostendit, subdens eos lictorem, & viatorem habuisse, eorumque iurisdictionem, posteà Triũ-viros capitales sibi vindicasse, quod & alij etiam autores (18) observant. Sed, & cùm Cornelius Sulla, vt Pomponius (19) refert, quæstiones publicas de parricidio, & alijs criminibus constituisset, horum quæstorum numerum, vt faciliùs de sontibus pœnas exigerent, ad viginti propagatum, Alex. (20) & alij commemorant. Verùm enim verò, vt in viam ex diverticulo redeamus, licèt olim ita latè Parricidij nomen pateret, posteà tamen vt Priscianus (21) ait, qui patrem, aut matrem, vel aliam personam ex his, quæ appellatione parentum continentur, interfecissent, eo nomine notari cœperunt, licèt per abusionem, vt Quint. (22) his verbis ostendit: *Et parricida matris quoque, aut fratris interfector; quod abusio est.* Inde Horatius (23) *Telegoni iuga patricidæ*, & Cicer. (24) *Patrem, inquit, vita privare per se scelus est: Saguntini, qui parentes, quos liberos emori, quàm servos vivere maluerunt, vita privarunt, parricidæ fuerunt?* Divus quoque August. (25) *in ipsis*, ait, *parrici-*

(12) *Ioseph. Scalig.* in notis ad Festum, in parrici.

(13) *Cuiac.* d. l. 2.

(14) *Livius* decad. 1. lib. 14.

(15) *Idem* decad. 1. lib. 9.

(16) *Idem* decad. 4. lib. 8.

(17) *Alex.* 2. genial. cap. 2.

(18) *Zass. Cuiac.* & alij d. l. 2.

(19) *Pomp.* d. l. 2. vers. deinde Cornel. de orig. iur.

(20) *Alex.* sup. vbi *Tiraq.* in additio.

(21) *Priscianus* lib. 2. de ling. lat.

(22) *Quin* lib. 8. inst. cap. 6. & *Alciat.* lib. 4. de verb. sign. in princ. & *Charitius* lib. 4. de Catachresi loquens, & *Ioann. Bellon.* de figur. iur. figur. 16.

(23) *Horat.* 3. car. od. 29.

(24) *Cicer.* in paradox.

(25) *D. August.* lib. vni. de patien.

ricidijs, quanto propinquiorem quisque peremerit, tanto iudicatur immanior. Interdum etiam ad fratrum interfectores hoc nomen, sed cum adiuncto porrigi cœpit, Cicer. (26) *in ipso fraterno parricidio nullum scelus prætermissum videtur.* Livius (27) *in ea cœna dicitur venenum datum, poculo epoto extemplò sensit, & mox coortis doloribus in cubiculum recepit sese, crudelitatem patris conquerens, parricidium fratris*; interdum & sine adiuncto, vnde Divus Hieronym. (28) *Imperator*, inquit, *vnus, iudex vnus provinciæ, Roma vt condita est, duos fratres non tulit, & parricidio dedicatur.* Nonnunquam etiam, quòd patria, patriæque Principes paterna veneratione coli debeant, (29) qui in eos aliquid moliuntur, parricidæ appellantur. Sic Cicer. (30) *Potest cuiquam vtile esse fœdissimum parricidium patriæ.* Sic Sueton. Valerius, & alij, quos plenè diligentissimus Brissonius (31) congessit, Cæsaris, & aliorum Romanorum Impp. interfectores, passim parricidas appellant. De quo tamen ego pluribus alio loco tractabo, nunc hæc adduxisse sufficiet, quibus ni fallor non ineptè expositum manet, latè patentem Parricidij appellationem, strictioribus terminis iam hodie conclusam, & vt plurimum parentum occisoribus applicatam.

(26) *Cicer.* pro Cluent.

(27) *Livi.* lib. 40.

(28) *D. Hier.* Epist. 4. ad Rusticum, in capite in apibus 7. q. 2.

(29) L. veluti de iust. & iur.

(30) *Cicero.* 2. Philip.

(31) *Brisson.* lib. 2. de formul. pagin. 256. & lib. 4 de verb. sign. & *Tiber. Decian.* 2. to. crim. lib. 9. cap. 5.

CAPVT QVARTVM.

Solonem, & Romulum nullas in parentum interfectores leges tulisse. Id meritò factum, multis, & testimonijs, & exemplis ostenditur. Naturam ne suspicari quidem parricidium permittere. Leges facinora interdum, non tam prohibere, quàm admonere. Prohibitionem, & punitionem ad facinus invitare.

MIRVM sanè videri non debet, proprio vocabulo parricidij nefas, olim apud Romanos caruisse, quippè in quorum mentes, vt Cicer. (1) ait, nunquam venerat, *futurum aliquem vllo sæculo fore, qui tam immane facinus auderet, quod si quando auditum sit, portenti, ac prodigij simile numeretur.* Atque inde Solon, qui Athe-

(1) *Cicer.* Pro Rosc. Amer.

Athenienſibus, & Romulus, qui Romanis leges ſcripſerunt, nullam ſe peculiarem in parricidas legem tuliſſe, reſpondiſſe feruntur, (2) quòd non ſperarent, quemquam, qui tam impium maleficium committeret, extiturum. In quo prudentiſsimum horum legislatorum iudicium meritò Cicero (3) laudibus effert, cùm de eo nil ſanxerint, quod anteà commiſſum non erat, ne non tam prohibere, quàm admonere facinus viderentur. Leges namque, quibus boni non egent, malos, & ſuopte ingenio in omne vitium labentes mortalium animos, nihilo deteriores, vt Diogenes (4) dicebat, efficiunt: ſed imo ad peccandum interdum alliciunt, & movent. Quod oſtendere volens Apoſtolus, (5) legem quæ peccatum prohibeat, non dubitavit dicere, virtutem eſſe peccati: *Aculeus*, inquit, *mortis eſt peccatum: virtus autem peccati lex.* Veriſsimè omnino, nam vt D. Auguſt. (6) hæc Apoſtoli verba declarans, ſcribit: *Auget prohibitio deſiderium operis illiciti, quando iuſtitia non ſic diligitur, vt peccandi cupiditas eius dilectione vincatur.* Et ferè ſemper frequentius ea videmus committi, quæ ſæpius vindicantur, & maleficia anteà non cogitata, nec cognita, ipſa quodammodo prohibitione & punitione doceri, & inſtigari, vt in parricidij, de quo agimus, crimine vſu veniſſe Seneca (7) his elegantiſsimis verbis oſtendit: *Pater tuus plures intra quinquennium culleo inſuit, quàm omnibus ſæculis inſutos accepimus. Multò minus audebant liberi nefas vltimum admittere, quamdiu ſine lege crimen fuit. Summa enim prudentia altiſsimi viri, & rerum naturæ peritiſsimi, maluerunt, velut incredibile ſcelus, & vltra audaciam poſitum præterire, quàm dum vindicant, oſtendere poſſe fieri. Itaque parricidæ cum lege cœperunt, & illis facinus pœna monſtravit: Peſsimo loco pietas fuit poſtquàm ſæpius culleos vidimus, quam cruces, &c.* Et herculè, quòd Solon, & Romulus parricidij crimen nunquam fieri poſſe cenſerent, atque ideò impunitum ſuis relinquerent legibus, non omnino exemplis carere videtur. Nam & Licurgus nullam adverſus adulteros Lacedæmonios legem ſcripſerat, cuius rei cauſam Spartanus quidam interrogatus, reſpondit, vt Plutarch. (8) recenſet, minimè exiſtimaſſe Licurgum,

(2) *Cicer.* pro Roſci. *Plut.* in Romulo *Paul. Oroſius* lib. 5. cap. 16. *Diog. Laert.* in Solone.

(3) *Cicer.* ſup. verſ. prudentiſsima.

(4) *Laertius* in eius vita.

(5) *Paul.* ad Corin. c. 15. in fine. Vide eundem ad Rom. cap. 7.

(6) *D. Auguſt.* lib. 13. de Civitat. Dei, cap. 5.

(7) *Seneca* libr. 1. de Clem.

(8) *Plut.* in vita Licurg. & in apophteg. Lacon.

gum, Spartæ aliquod adulterium posse contingere. Et Persæ, vt Herodotus, (9) & Ioannes Stobæus affirmant, adeò incredibile esse existimabant, quemquam in id sceleris, & audaciæ prærumpere, vt parentes, à quibus vitam accepit, vita privaret, vt parricidam, pro notho, & spurio habendũ, suis legibus sanxerint, rati legitimam sobolem nihil posse in perniciem parentum moliri. A quibus non longè absuisse pater ille videtur, cuius extat apud Valerium (10) historia, qui cùm à filio necti sibi insidias comperisset, nec inducere in animum posset, vt verum sanguinem ad hoc sceleris progressurum crederet: filio in desertum locum perducto, gladium quem secum attulerat tradidit, ac iugulum feriendum præbuit, nec veneno, nec latrone ei ad peragendum parricidium opus esse, affirmans. Quo facto non paullatim, sed magno impetu recta cogitatio pectus iuvenis occupavit, continuòque abiecto gladio, *Tu vero*, inquit, *pater vive, & si tam obsequens est, vt hoc precari filio permittas, me quoque exupera, sed tantùm quæso, ne meus erga te amor eò sit vilior, quòd à pœnitentia oritur.* Qui sanè omnes iustissimè id sibi persuadere potuerunt, nam vt Cicer. (11) eleganter scribit: *Profectò res tam scelesta, tam atrox, tam nefaria credi non potest: magna est enim vis humanitatis: multum valet communio sanguinis: reclamitat istiusmodi suspitionibus ipsa natura: portentum atque monstrum certissimum est, esse aliquem humana specie & figura, qui tantùm immanitate bestias vicerit, vt propter quos hanc suavissimam lucem aspexerit, eos indignissimè luce privarit: cùm etiam feras inter sese, partus, atque educatio, & natura ipsa conciliet.*

(9) *Herodot.* in Clio. *Ioan. Stobæ.* sermone 44. vnde, & hanc præsumptionem nonnulli ex nostris iuris autoribus probant, vt constat ex *Tiber. Decian.* 2. to. crim. lib. 9. cap. 6. num. 2.

(10) *Valer. Maxim.* lib. 5. c. 9. in fin.

(11) *Cicer.* pro *Rosc. Amer.*

CAPVT QVINTVM.

Parricidij pœnam, à Solone & Romulo prudenter omissam; non minus prudenter posteà, hominibus in hoc scelere superbientibus, constitutam. Leges pro temporum varietate mutari oportere. Parricidium quis primus Romæ patraverit? Livij in hac re, & Plutarchi dissensio. Tulliæ, Servij Tullij Romanorum Regis filiæ, parricidium, & tempore, & immanitate primum videri.

LICET propter eam, quam superiori capite scripsimus causam, Romani parricidij crimen proprio nomine, & peculiari supplicio, olim destitutum reliquerint: posteà tamen cùm homines ab aureæ illius ætatis probitate desciscentes, in omnia scelerum portenta declinarent, & vt scitè Ovidius (1) expressit, vitæ pietate, & Astrea terris expulsa, vir coniugis, & illa mariti exitio imminere, & filij antè diem in paternos annos inquirere cœpissent: atque ita intelligerent prudentissimi quique rerum publicarum gubernatores, *nihil esse tam sanctum, quod aliquando*, vt Cicer. (2) scribit, *non violaret audacia*, sceleris huius (proh dolor!) singulare, exemplarèque supplicium necessarium esse, eius frequentia moniti cognoverunt, & sapienter à Solone, & Romulo prætermissum; non minus sapienter pro temporum vicissitudine fore constituendum. Nam & si Symmachus (3) dicat: *Leges in commune bonum procedentes, nunquam occasum pati*, verius tamen est, consenescere eas, languere interdum, & mori, vt ex optimis autoribus docet Franc. Iuretus, (4) & secundum varietatem temporum, vt Pontifex Innocen. (5) admonuit, humana quandòque statuta absque reprehensione variari. Sic enim Claudianus. (6)

——— *Priscamque resumunt*
Caniciem leges, emendanturque vetustæ,
Accedunt que novæ ———

Et apud Livium, (7) Lucius Valerius de lege Oppia abrogan-

(1) *Ovid.* 1. *metam.*

(2) *Cic.* d. orat. pro *Rosc.*

(3) *Symma.* lib. 10. Epist.

(4) *Franc. Iuretus* in not. ad *Symm.* lib. 2. Epist.

(5) *Innoc.* in c. non debet, de consang. & aff.

(6) *Claudian.*

(7) *Livius* lib. 34

ganda agens: *Quemadmodum*, inquit, *ex his legibus, quæ non in tempus aliquod, sed perpetuæ vtilitatis causa, in æternum latæ sunt, nullam abrogari debere fateor, nisi quam aut vsus coarguit, aut status aliquis Reip. invtilem fecit: sic, quas tempora aliqua desiderarunt, leges mortales, vt ita dicam, & temporibus ipsis mutabiles esse video.* Vnde Prothei modo ipsis quoque occasionibus leges variabiles esse oportere, Sextus Cæcilius (8) Iurisconsultus non inficiatur: quin pro temporum moribus, vitiorumque, quibus medendum est fervore, & frequentia mutandas, aut etiam denuò ferendas esse confitetur. Quod, vt alia exempla deficerent, ipso hoc de quo noster est sermo, parricidij crimine, apertissimum redditur, cui perniciosissimo Reipub. damno, contra Solonis & Romuli opinioné nascenti, & in dies magis ac magis pullulá-ti, obviam eundum fuit, & tam pestilenti morbo congruo remedio subveniendum; quæ omnia non sensisse modò, verùm eleganter etiam expressisse Paulus Orosius, (9) non dilutæ auctoritatis scriptor, videtur, sic inquiens: *Igitur talem Marij triumphum, Romanàmque victoriam, incredibile facinus, & nunquam anteà Romanis cognitum, Romæ subitò perpetratum, versa in horrorem, ac mœrorem tota vrbe, fuscavit. Publicius quidam Malleolus, servis annitentibus, matrem suam interfecit. Damnatus parricidij, insutùsque in culleũ, & in mare proiectus est: impleverùntque Romani facinus & pœnam, vnde Solon Atheniensis decernere non ausus fuerat, dum fieri posse non credidit: & Romani, qui se ortos à Romulo scirent, etiam hoc fieri posse intelligentes, supplicium singulare sanxerunt.* Eò itaque hominum audacia procedente, vt neque hoc scelus intentatum relinquerent, necessitas quodammodo pœnam extorsit. Nam præter Publicium Malleolum, quem primum huius criminis autorem Orosius in supradicto loco Livium (10) sequutus commemorat, anno, vt Ioannes Coras. & Didacus Covarr. (11) existimant, ab vrbe condita D C. Lucius deinde Hostius, vt Alexand. ab Alex. & Cælius Rodiginius (12) referunt, parricidij insimulatus, pari ac Malleolus supplicio necatus, & concruciatus, pœnas rependit. Nisi magis Plutarcho (13) assentiri velimus, qui hunc

(8) *Sext. Cæcil.* apud Agellium lib. 20, c. 1.

(9) *Paulus Oros.* li. 5. hist. c. 16. in fine.

(10) *Livius* lib. 48.

(11) *Coras.* 1. misc. cap. 5. *Covarr.* in clem. si furiosus in init. 2. part. num. 12.

(12) *Alex.* libr. 3. gen. ca. 5. *Cælius* li. 11. cap. 17.

(13) *Plu.* in Romul.

hunc Lucium Hostium primum fuisse, qui parricidium commiserit, his verbis testatur: *Ac multa sæcula visus est rectè eiusmodi iniuriam futuram desperasse: nemo enim sexcentis post annis Romæ tale facinus perpetravit: sed post Hannibalis bellum Lucius Hostius fertur primus patrem occidisse.* Quamvis ego primam haud dubiè huius sceleris ream, & quæ crudelitate cæteros qui vsquàm fuerint parricidas superasse videtur, Tulliam, Servij Tulli Romanorum Regis filiam, fuisse censerem: quæ vt Livius, Valerius, (14) & alij tradiderunt, cùm improba regni cupiditate commota, patrem à Tarquino superbo, cui nupta erat, interficiendum curasset, postquàm iam immane illud parricidium commiserat, prætervehens ipsa carpento, infestis furijs agitata, supra patris defuncti corpus vulneribus, & plagis affecti, vehiculum duci iubere non dubitavit. Ob cuius inhumanum scelus, & rei fœditatem, non solùm se æterna infamia: sed locum etiam ipsum cognomine sceleris commaculavit, & brevi, patris manibus ab impia filia pœnas exigentibus, exulare coacta, regnum malè partum amisit. Vnde Valerius Maximus, (15) hoc crudelitatis exemplum, *Tempore vetustissimum, conscientia nefarium, voce improbum, ac monstri simile* appellat, & Seneca (16) infandum his verbis.

(14) *Livius*, lib. 1. *Valer.* lib. 9. cap. 11. *Dionys.* li. 4. *Sabelic.* exemp. lib. 3. c. 9. in fine. *Alex.* lib. 2. genial. cap. 6.

(15) *Valer.* vbi sup.

(16) *Sen.* in *Octavia*, actu 1.

——Dedit infandi
Sceleris pœnas cum Tarquino
Tullia coniux; quæ per cæsi
Membra parentis sævos egit
Impia currus: laceròque seni
Violenta rogos nata negavit.

Sed & subscribam verba Nasonis, (17) qui postquam Tulliã, maritum in necem patris suadentem inducit, non minùs appositè atrocis huius criminis impietatem ita prosequitur.

(17) *Ovid. Naso.* 6. Fastor.

Regia res scelus est. socero cape regna necato,
Et nostras patrio sanguine tinge manus.
Talibus instructus solio privatus in alto
Sederat, attonitum vulgus ad arma ruit.
Hinc cruor, & cædes, infirmàque vincitur ætas,
Sceptra gener socero rapta superbus habet.

Ipse

Ipse sub Exquilijs, vbi erat sua regia, cæsus,
Concidit in dura sanguinolentus humo.
Filia carpento patrios initura penates,
Ibat per medias alta feròxque vias.
Corpus vt aspexit, lacrymis auriga profusis
Restitit: hunc tali corripit illa sono:
Vadis, an expectas precium pietatis amarum?
Duc, inquam, invitas ipsa per ora rotas.
Certa fides facti est. dictus Sceleratus ab illa
Vicus: & æterna res ea pressa nota est.

Sed neque exemplo hoc supremum maleficium caruisse videtur, nam litterarũ etiam monumentis proditum est, (18) Eucratidem Bactrianorum regem, virtute ac rebus præclarè gestis nulli secundum, ingenti ab Indis victoria parta, triumphantem, & opimis spolijs refertum, se se in patriam, vt suis gratularetur, recipientem, filij insidijs, cui absens regni habenas dederat, exceptum, & miserè trucidatum fuisse: nec eo scelere contentum filium, pari ac Tullia audacia, per corpus patris vulneribus sauciati, currum agere, & insepultum cadaver abijcere non dubitasse. Vt sic vel ex his exemplis appareat, facilius posse summorũ vitiorum, quam virtutum imitatorem reperiri, & non omnino (vt Franc. Patric. (19) ait) cõtemnendam videri vocem illá, quæ dicitur, *Nullum regnum sine domestica cæde, aut parricidio esse solere.*

(18) *Plut.* in paral. *Alex.* supr. *Bapt. Fulg.* lib. 9. c. 11. in princ.

(19) *Franc. Patric.* de regn. li. 8. tit. 9.

CAPVT SEXTVM.

Filiorum, qui apud varias gentes parentes occiderint, plurima exempla relatu non iniucunda. Bessi Pæoniensis parricidiũ, eiusque vltio miraculosa. Filios non minus, quàm extraneos parentum vitæ insidiari. Accursij & aliorum hanc in rem testimonia in medium adducta. Nationes quasdam ex more parẽtibus necem inferre, & alias eorum carnibus vesci, alias canibus tradere, alias è saxo deijcere. Sardonius risus vnde.

FVERVNT & alij apud omnes gentes, nationèsque, qui parricidium committere neutiquam veriti, & omnia divina, atque humana iura turbantes, pas-

sim

ſim in antiquiorum, & recentiorum auctorum commentarijs, non ſine execratione commemorantur. In quibus ego referendis, non eſt cur longiorem orationem nunc facere velim, cùm me aliorum (1) diligentia hoc labore levaverit, & ſingulis propè noſtræ huius tractationis paginis, rerum dicendarum ordine requirente, frequens multorum mentio facienda ſit. Sed ſubijciam nihilominus aliqua parricidarum quorundam exempla, quæ vel alijs minùs cognita, vel lectoribus minùs ingrata futura fore cenſuerim. Et vt ab Hecate initium dicendi faciam; ea, ſanguinaria quædam, vt Diodor. Cælius, & alij (2) enarrant, fœmina fuit, quæ prima, quo Perſam patrem occideret, aconitum invenit. Ptholomæum etiam, ſcribit Polybius, (3) ex facinoris crimine, quòd patrem vita exuiſſet, Philopatora cognominatum. Sed & Ardieum Pamphyliæ tyrannum, annis iam feſſum parentem, & inſuper natu maiorem fratrem vita privaſſe, locupletiſsimus auctor eſt Plato. (4) Artaxerxis item filios de interficiendo patre conſpiraſſe: & Antipatrum matrem ſuam Theſſalonicem per materna vbera vitam deprecantem occidiſſe, Balduinus (5) noſter ex alijs recenſet. Neronis quòque cùm alia, tùm verò Agrippinæ matris præcipuo loco à Xiphilino (6) parricidium commemoratur, quam cùm primùm occidere dolis tentaret, & impoſitam navi ſubmergere: re non ſuccedente, Aniceto occidi iuſsit, cauſatus eam ſibi inſidiatam fuiſſe, & quòd eius opera multa facinora perpetraſſet. Sed nèque minùs impium Nicomedis ſcelus eſſe videtur, qui, vt Iuſtinus, & Fulgoſus (7) referunt, indulgentiſsimum patrem Pruſiam Bithyniæ regem, à quo regni gubernacula vivo adhuc acceperat, immaniſsimè trucidavit. Phraatis etiam, Horodis Parthorum regis filij, deteſtandum facinus præteriri non poteſt, qui parentem cum triginta filijs, quamquam ab ipſo regni ſucceſſor deſignatus, occidit, gravitèrque pauci temporis moram in vicino iam morti patre ferens, cùm venenum parùm proficere videretur, breviſsimam interficiendi viam aggreſſus, propria manu illum præcluſo ſpiritu (vt poſt Plutarc. Fulgoſus (8) retulit) ſuffocavit. Dionyſium quòque,

(1) Theat. hum. vitæ, vol. 39. li. 2. pag. mihi 3517. *Raviſ. Textor* in officina. *Baptiſta Fulg.* lib. 9. cap. 11.

(2) *Diod.* lib. 2. bibliot. *Cæl Rhod* lib. 11. c. 21. *Corraſ.* 1. miſc. cap. 5.

(3) *Polyb.* & ex eo *Fulgoſ.* lib. 9. c. 9.

(4) *Plat.* lib. 10. de Republ.

(5) *Balduin.* in §. alia deinde, inſt. de pub. jud.

(6) *Xiphil.* ex *Dio.* in Nerone latè *Tacitus* lib. 14. ann. & *Philoſtr.* in vita Apollon li. 4. cap. 12. ad fin. verb. in Ner. eleganter invehitur.

(7) *Iuſtinus* pagin. 290. *Fulgo.* lib. 9. c. 8.

(8) *Plut.* in Ant. *Fulgoſ.* lib. 9. cap. 11.

matrem per venenum necasse, & Leptinem fratrem, cùm in navali prælio servare posset, interfici passum fuisse, narrat Ælianus. (9) Sed & vindicat sibi in hac parricidarum tragœdia non vltimum locum, Caij Toranij atrocitas, qui licèt ei non ademerit vitam, qui sibi vivendi caussas suggesit, dedit tamen operam, vt patrius aliorum manibus sanguis effunderetur. Namque Trium-virũ partes sequutus, proscripti patris sui prętorij & ornati viri, latebras, ætatem, notàsque corporis, quibus agnosci posset, Centurionibus edidit, qui eum persequuti sunt. In quo tamen facto, quod Valerius (10) adijcit, silentio involui non potest. Senem nempè de filij magis vita, & incrementis, quàm de sua solicitum, an incolumis esset? & an Imperatoribus satisfaceret? interrogare Centuriones cœpisse. E quibus vnus: Ab illo inquit, quem tantopere diligis demonstratus, occideris: protinùsque pectus, eius gladio traiecit; collapsùsque est senex infelix, auctore cædis, quàm ipsa cæde miserior. Idem penè de Villio Annali ab eodem Valer. (11) narratur, qui cùm proscriptus ad clientem suum confugisset, sceleratus filius, per ipsa vestigia patris militibus ductis, occidendum eum in conspectu suo obiecit, bis parricida, consilio prius, iterum spectaculo. Telegonus etiam, vt Dictys Cretensis (12) recenset, Vlyssem Patrem qui, somniorum diritate conterritus latitabat, hastili confodit. Vnde Horatius (13) eum patricidam appellat, quamvis Homeri interpres, vt Lambinus (14) testatur, hoc à recentioribus poetis confictum fuisse arbitretur. Ego verò, & si certum id fuerit, non tamen censeo inter impios Telegonum omnino connumerandum, cùm in Ithacam patris amore ductus, veniens, inscius & imprudens hoc facinus perpetraverit, luctùque, & mœrore maximo, patris morte comperta fuerit affectus. Nec absimili ratione, excusari quòque posse Alcmęonis & Orestis parricidium existimo, quorum ille, Eriphilem matrem, quòd Amphiarum patrem Pollinici prodidisset: hic Clytemnestram, in Agamemnonis patris ab ea interfecti vindictam occidit. Verùm de his, & alijs similibus casibus, peculiaris alio loco nobis habendus est sermo.

(9) *Ælian.* lib. 14 de var. histor.

(10) *Valer.* lib. 9. c. 11. *Apian.* bellorum civil. lib. 4.

(11) *Valer.* eod loco.

(12) *Dict.* de excid. Troiæ lib. fin. in fin.

(13) *Horat.* 3. carm. Od. 29.

(14) *Lamb.* ad Hor. supra.

mo. (15) Nunc Besſi Pæonienſis parricidium, & miraculoſam eius vltionem ſuperioribus ſubnectemus. Hic enim, vt ex Plutarcho Petr. Ærodius (16) ſcribit, cùm patrem interfeciſſet, crimen diù fuerat obſcurum. Tandem inter cœnandum, multis vnà epulantibus, cùm ſupervolitaſſent hirundines, atque ei præcipuè obſtreperent, exilijt menſa, baculòque deturbans nidum, pullos in terram proiectos, ac ſi furore corriperetur, pedibus iterum, iterùmque proculcat. Cùmque, qui aderant, cur id tam inhumaniter? poſtularent, reſpondit: Iam diu in ſe eas falſum teſtimonium dicere, garrire, & perſonare ſe parentem occidiſſe. Quibus verbis ad Principem delatis, rèque omni diligentiùs diſcuſſa, Beſſus parricidij damnatus, meritas pœnas rependit, hirundinibus eum, non ſecus ac Grues Ibyci poetæ occiſſores, prodentibus, de quibus Auſonius: (17) *Ibycus vt perijt, vindex fuit altivolans Grus.* Verùm quid ſingulos parricidas recenſeo? aut quid fruſtrà horrendi huius criminis reos in compendium redigere conor? cùm adeò homines (heu dolor!) humanitatem exuerint, vt non vrbs vlla, non domus, his naturæ monſtris vacare videatur. Iam in ipſum pietatis aſylum ferox erumpit audacia: iam præmaturo voto hæreditatis occupandæ, omnium malorum radix avaritia, in patris fata filium impellit. Vnde rectè Ovidius (18) dicere potuit

Filius ante diem patrios inquirit in annos.

Nec minùs rectè Iuſtinianus (19) filium meritò exhereda tum videri, *ſi parentibus ſuis manus intulerit: ſi gravem & inhoneſtam iniuriam eis ingeſſerit: ſi eos in criminalibus cauſis accuſaverit: vel eorum vitæ per venenum, aut alio modo inſidiari tentaverit*; & alibi, (20) ideò Macedoniano Senatuſconſulto prohibitum fuiſſe, mutuas pecunias eis dari, qui in poteſtate parentum eſſent, *quia ſæpe onerati ære alieno creditarum pecuniarum, quas in luxuriam conſumebant, vitæ parentum inſidiabantur.* Ex quibus eleganter vt pleràque alia, deduxit Accurſ. (21) communiter ab alijs receptus, non magis à filijs, quàm ab extraneis, pactum ſuper patris viventis hæreditate invtiliter fieri, cùm captandæ paternæ mortis ti-

(15) Infra lib. 2. cap. antepenult.

(16) *Plut.* de ſera numin. vind. *Petr. Ærod.* lib. 4. rerum iud. tit. 11. cap. 8.

(17) *Auſon.* in Monoſyllab.

(18) *Ovid.* 1. metam.

(19) *Iuſtin.* in auth. vt cum, de appell. cog. §. cauſas.

(20) In §. penult. inſt. quod cum eo.

(21) *Accur.* in l. fin. verb. alienæ, C. de pact. quem ibi *Iaſ. Alex. Dec. Purpur.* & alij ſequuntur, & *Menchaca* in l. liber. num. 5. C. de inoff. *Tiber. Dec.* lib. 9. crimin. c. 9. num. 13.

(22) d.l.fin.

(23) *Terent.* in Adelph.

timor (quæ fuit pacti improbandi ratio) (22) in filijs non minùs, quàm in cæteris adsit. Quod elegantissimè etiam ostendit Terentius, (23) sic inquiens:

Porrò autem dum studeo, illis vt quamplurimùm
Facere, contrivi in quærendo viam, atque ætatem meam:
Nunc exacta ætate hoc fructi pro labore ab his fero, odium:
Meam autem mortem expectant.

Faciam igitur huic capiti finé, si prius illud pro coronide, quod superioribus admodùm convenit, animadverterim, quarumdam gentium, celeberrimum, & multis retro sæculis observatum morem viguisse, vt senio iam confectos parentes, filij perimerent, & quod belluinam supergreditur feritatem, eorum item carnibus vescerentur. Quod de Indis & Massagetis historiæ pater Herodotus, Strabo, & alij (24) recensent: & de Caspijs, qui parentes vbi septuagesimum annum excessissent, domi inclusos, fame necare consueverunt, Cælius Rhodiginus (25) testatur. Sed & Bactrianorum hac in re crudelitas omnem fidem superare videbitur, nisi multorum auctorum (26) adseveratione confirmaretur, qui iam senio confectos parentes, vivos canibus apponebant, ad hoc ipsum de industria enutritis, quos ea ratione sepulchrales vocabant. Quin, & Sardis lex erat, si qua Æliano (27) fides adhibenda est, vt filij, patres iam senectute graves fustibus cæderent, & interemptos sepelirent: absurdum esse arbitrantes, si delirus senex vlterius in vivis ageret, in fraudèmque & peccatum, corpus senectute grandæva maceratum impelleretur: ridebàntque interim maximè pereuntes parentes, se feliciter & beatè mori existimantes, quòd liberorum impietate mortem oppeterent. Vnde, vt Erasmus, (28) & ex Timæo Baptista Pius (29) adnotarunt, *Sardonius risus* proverbij vice apud antiquos vsurpari cœpit.

(*.*)

(24) *Herod.* lib.3. *Strab.* libr.2. Geog. *Cæl.* lib.11.cap.18. *Pet.Greg.* li.36.Syntag.c.24.n.29.
(25) *Cæl.Rhod.*lib. 11.lect.anti.cap.21
(26) *Cæl.*sup.*Alex. ab Alex.*3.gen.c 2. *Corr.*1.mis.c.5.*Balduin.*in § alia deinde, qui alios referunt, *Tiber. Decian.* lib.9. crim.cap.15. num.32.
(27) *Ælian.* de var.hist.lib.4.
(28) *Erasm.*Chil.3 Cent.7.adag.1.
(29) *Bapt.Pius* annotament.cap.6.

CA-

CAPVT SEPTIMVM.

Parricidium qualiter fuerit ab Ægyptis, Hebræis, Græcis, Persis, Macedonibus, Lusitanis, & alijs gentibus vindicatum? Romanos non parricidium modò, sed & verberatum à filio patrem graviter vindicasse. Servi Tullij lex in hanc rem allata, & diligenter exposita. Quid sit plorare? quid quiritare? quid iubilare? Sacer homo quis? Quæ sacratæ leges? Sacer homo cur impunè à quolibet occidi posset? ex Macrob. Pulsati parentis pœna. Virgilij, Ulpian. & Senecæ de hoc delicto sententiæ.



GITVR mortalibus, in hoc (vt in reliqua alia) parricidij crimen frequentissimè prorumpentibus, in tanta huius sceleris vbertate, prudentissimè singulæ fermè gentes, singulares tanto maleficio pœnas excogitaverunt. Nam etsi Plato (1) caput Hydræ amputare eos dicat, vt est in proverbio, qui singulis delictis, singulis legibus conantur occurrere: tamen, vt non minus rectè Arcesilaus (2) dixisse memoratur, quemadmodum ibi multi sunt medici, vbi multi sunt morbi, ita vbi plurimùm vitiorum esset, permultas quoque leges esse oportebat. Et vt alia maleficia, vel nō puniri, vel remissius coërceri potuissent: hoc tamen, de quo loquimur, novum in se & atrox, novis quòque & atrocibus, severìsque supplicijs omninò vindicari debuit. Nam vt præclarè Tullius (3) inquit: *Parentes charissimos habere debemus, quòd ab his vita, patrimonium, libertas, civitas tradita est, quæ omnia in illorum violatione violantur.* Inde ei, qui parentem occiderit, naturæ legibus vivere non licere, Iulius Capitolinus (4) testatur; & Quintilianus, (5) maximum omnium scelus, parricidium vocat, & *cùm in huius criminis cruciatum omnia commentata antiquitas fuerit, citerior tamen* (ait) *est pœna quàm scelus.* Apud Ægyptios ergo, patris, matrisvè interfectorem (vt ex Diodoro Siculo (6) alij recensent) adeò gravi animadversione coërcebant, vt eum per singula membra acutissimis

(1) *Plato*, quem refert *Conanus* lib. 1. comm. cap. 10.

(2) *Arcesil.* relatus ab *Erasm.* in Apophtegm. in Arces.

(3) *Tullius* in orat. post redit. ad Senat.

(4) *Iul. Capitol.* in Antoni

(5) *Quintil.* in declam. 4.

(6) *Diod. Sic.* li. 2. c. 3 *Alex.* 3. gen. c. 5 *Covarr.* sup. *Plaza* in epitom. delict. c. 22. nu 1 *Ioann Bohem.* de morib. om. gen. lib. 1. cap. 5.

mis calamis impeterent, mox minutiſsimis ictibus conſauciatum, ſuper ſpinarum acervum comburerent. Macedones, Alex. (7) teſte, parricidas, & Maieſtati reos, quin & eos quoque, qui illos quovis gradu contigiſſent, ſaxis obruebant; quod & Luſitanis moris fuiſſe Strabo, (8) & Bohemus teſtantur. Neque aliter Moſaica lege apud Hebræos hoc crimen vindicari inde colligitur, quod in Deuteronomio, (9) filius contumax, & protervus lapidari iubetur. Sed & divinus Plato, (10) non paſſus tantum maleficium inultum relinqui, prudentiſsimè ſtatuit, magiſtratuum iuſſu ab eorum miniſtris parricidam occidendum, trahique debere nudum in ſtatutum trivium, vbi vniverſi magiſtratus in caput mortui lapidem mitterent, & ita civitatem omnem purificarent, ac deinde vltra regionem exportatum corpus proijcerent. Græcis quoque eandem lapidationis pœnam in vſu fuiſſe, non obſcurè conſtare poterit ex Electra, ſic apud Euripidem (11) verba faciente

(7) *Alex.* ſupr.
(8) *Stra.* li. 2. Geog. *Bohem.* ſup. li. 3. c. 24
(9) Deuter. cap. 21
(10) *Plat.* 9. de legib.
(11) *Euri.* in prooemio Oreſtis.

Argivis autem edictum eſt, nec nos tecto recipi,
Neque ignis vſu iuvari, nec quemquam nos alloqui fas ſit,
Ut parricidas: hæc autem præfinita dies eſt,
In qua ſententiam feret, ac decernet Argivorum vrbs:
An nos lapidibus obrutos perire
Oporteat: an ve gladio iugulum ferire?

Conſtantin. Harmenopulus (12) legem ita conceptam reliquit: *Qui aſcendentem, aut deſcendentem, propinquumvè interemit, igni traditor.* In Vviſigothorum (13) etiam legibus, vltimam huic ſceleri animadverſionem, omniùmque bonorum amiſsionem infligendam eſſe, docemur. Et apud Mediolanenſes municipalibus ſtatutis ea, teſte Iulio Claro, (14) imponitur pœna, vt parricidæ, ad equi caudam adſtricti, & alligati, per vrbem trahantur, moxque rotæ ligneæ intexti, miſerabiliter ſecati diſpereant. Horatius (15) cùm alium vehementer propter illatum ei damnum deteſtaretur, iudicarètque cicuta minùs ac lentiùs corpus cruciari, tantum venenum in parricidij criminis pœnam vſurpandum fuiſſe, his verbis demonſtrat.

(12) *Harmenop.* li. 9. Epitom. tit. 6. in fine.
(13) Lege Vviſig. li. 6. tit. 5. l. 17. & 18
(14) *Iul. Clar.* lib. 5. ſentent. §. parric. num. 5.
(15) *Horat.* Epod. 3.

Parentis olim, ſi quis impia manu

Se-

Senile guttur fregerit:
Edit cicutis alium nocentius, &c.

& alibi,(16) cùm in arborem excandesceret, cuius casu ictus fuerat, illam ab eo plantatam fuisse ait, qui patrem interfecisset. (16) *Horat.* lib. 2. Od. 13.

Illum & parentis crediderim sui fregisse cervicem, &c.

Iulius verò Cæsar, vt Sueton. (17) tradit, parricidas severissimis supplicijs affectos, bonorum etiam omnium damno mulctabat, quod, vt Iustus Lipsius (18) ostendit, olim non nisi in atrocissimis criminibus fieri solebat. Quò fit, vt non abs re inter exempla summæ indulgentiæ Antonini Pij, illud Capitolinus (19) constituat, quòd parricidam in insulam desertam dumtaxat remiserit, quia ei naturæ legibus vivere non licebat. Theodorici Regis Gothorũ filia, à Theodato Rege Thusciæ, quòd matrem, sacrum Domini corpus sumentem, veneno interemisset; incenso fortiter balneo, eius vaporibus suffocata est, vt Petrus Gregor. (20) testatur. Sed & curiam Parlamenti Gallici Tarquetium maiorem, qui parentem suum Pictaviensem electum occidi curaverat, discerpi primum candente forfice, deinde artus ad rotam adfringi voluisse, ac postremò concremari, ex Theatro (21) cognovimus. Romanis, maiorum more, nova quædam & singularis (vt statim trademus) pœna in vsu fuit: apud quos, iam inde à primis vrbis cunabulis, illatæ parentibus à filijs iniuriæ, ex Servij Tullij legibus severissimè quòque vindicabantur. Inter quas, vt refert Festus Pompeius, (22) quædam erat ita concepta: *Si parentem puer verberit, ast olle plorassit parentes, puer Divis parentum sacer esto*: qua in lege, vt & hoc obiter animadvertamus, *Plorassit parentes*, vt idem Festus exponit, idem est quod *clamarit*. Solebat enim (vt rectè Iacobus Rævardus (23) admonuit) is cui vis aliqua fiebat, siquidem ruri ageret, iubilare: sin verò in Romana civitate, & civis esset, proquiritare, id est aliorum civium auxilium exposcere. Vnde illud Terentij: (24) *Obsecro populares, ferte misero, atque innocenti auxilium, subvenite inopi.* In quem locum Donatus, *Et hoc est*, inquit, *quod veteres quiritare dicebant, quirites coclamare.* Quod & M. Varro (25) his ver-

(17) *Sueton.* in Cæsare, cap. 24.

(18) *Iust. Lips.* lib. 6. Annal. Tacit.

(19) *Capitolinus* in Antonino Pio.

(20) *Petr. Greg.* li. 36. c. 24. num. 18.

(21) Theatrũ humanæ vitæ, vol. 19 lib. 2. pag. 3517.

(22) *Fest.* lib. 14. de verb. sig. in plorare.

(23) *Rævard.* ad ll. xij. cap. 13. tradit alia *Christ. Colerus* parerg. cap. 13.

(24) *Terent.* in Adelph.

(25) *M. Varr.* lib. 5. de ling. latin.

verbis explicuit: *Vicinàque horum quiritare, iubilare. Quiritare dicitur is, qui Quiritium fidem clamans, implorat, vt quiritare vrbanorum, sic iubilare rusticorum.* Quod verò in suprascripta lege filius patrem verberans Divis parentum sacer esse iubetur, eum sensum idem Festus (26) alio loco habere testatur, vt à quovis sine fraude posset occidi. *Homo enim*, inquit, *sacer is est, quem populus iudicavit ob maleficium, neque fas est eum immolari, sed qui occidit, parricidij non damnatur, nam lege tribunicia prima cavetur: Si quis eum, qui eo plebiscito sacer sit, occiderit, parricida ne sit. Ex quo quivis homo malus, atque improbus, sacer appellari solet.* Qua eadem ratione leges sacratas dictas fuisse, idem Festus, (27) & Paulus advertunt, *quibus sancitum erat, vt qui, quid adversus eas fecisset, sacer alicui Deorum esset cum familia, pecuniàque.* Quam sanctionem in legibus regijs, & in duodecim tabulis frequenter inveniri, doctissimus Barnab. Brisson. (28) pluribus probat. Quod si quis mirum existimaverit, quod cùm cætera sacra violari nefas sit, hominem sacrum ius fuerit occidi; huius rei causam à Macrobio (29) accipere poterit, qui eam non ineleganter his verbis exposuit: *Veteres nullum animal sacrum in finibus suis esse patiebantur, sed abigebant ad fines Deorum, quibus sacrum esset: animas verò sacratorum hominum, quos Græci ζανας vocant, Dijs debitas existimabant. Quemadmodum igitur, quod sacrum ad Deos ipsos mitti non poterat, à se tamen dimittere non dubitant: sic animas, quas sacras in cœlum mitti posse arbitrati sunt, viduatas corpore, quamprimùm illò ire voluerunt.* Regia igitur lege si pulsatus à filio parens, parentes conclamasset, parentum Divis filius sacrabatur, devovebatùrque, & tamquàm impius atque improbus homo à quolibet impunè interfici poterat. quæ lex à Virgilio (30) notata videtur, dum apud inferos graviter eos puniri docet, à quibus

Pulsatusvè parens, aut fraus innexa clienti.

licèt Romani ea perpetuò vsi non videantur, cùm scribat Vlpianus: (31) *Si filius matrem, aut patrem, quos venerari oportet, contumelijs affecisset, aut impias manus eis intulisset, præfectum vrbis delictum ad publicam pietatem pertinens, pro-*

(26) *Fest.* lib. 17. in sacr.

(27) Dict. lib. 17. in sacratæ leges, & corpora Tribunorum, & Principum, hac etiam ratione sacrosancta dicta ostendit *Iacob. Durant. Casel.* li. 1. var. cap. 1.

(28) *Brisson.* lib. 2. de form. pag. 154.

(29) *Macrob.* saturnal. 3. cap. 7.

(30) *Virg.* 6. Ænei.

(31) *Vlpian.* in l. 1. de obsequijs parent. & pat. præst.

modo eius vindicasse. Et Seneca (32) legem esse dicat, *vt eius, qui patrem pulsaverit, manus, præcidantur.*

(32) *Senec.* lib. 9. cont. 4. quam Senecæ l. hodie observari posse, tradit *Vvesemb.* in parat. de parric. in fin. quamvis ego eum dumtaxat iterum in potestatē, vt ingratum revocari, cautum inveniam in l. vnica, C. de ingrat. li.

CAPVT OCTAVVM.

Parricidij pœna apud Romanos quæ fuerit? Eam priùs à Tarquino in sacrilegum quemdam vsurpatam. Parem videri parricidij, ac sacrilegij rationem. Quo primū tempore parricidæ culleo insui cœperint, & an id fuerit legibus, an moribus introductum? Valerij in hac re cum Livio, Modestino, & alijs auctoribus pugna. Ea qualiter ab Steph. Pighio, Cuiac. & Pet. Ærod. composita. Et Valerij emendatio tentata. Nostra tandem de tota controversia, sententia.

SED opportunè iam de singulari supplicio, quod Romanorum legibus parricidis irrogabatur, verba faciemus. Nam & in eo arcana quædam latét mysteria, Eleusinis sacris reconditiora, quæ nos, non absque aliqua lectoris voluptate, & vtilitate aperire conabimur: & Romanos, vt Cicero (1) ait, non modò armis plusquam cæteras nationes, verùm etiam consilio, sapientiàque potuisse, præstitissèque ijs, qui apud cæteros sapientissimi fuisse dicuntur, tùm ex hac re vel maximè demonstrabimus. Illi igitur infandi huius criminis reos, vt dissertè Tullius, Modestin. Iulius Paul. Constant. (2) & alij passim auctores enarrant, virgis cæsos sanguineis, cum cane, gallo gallinaceo, simia, & vipera, culleo insui, atque ita in mare, vel in proximum amnem deturbari voluerunt. Cuius pœnæ expositionem antequam ex ordine aggrediar, si de ipsius origine, & progressu nonnulla tractavero, non omnino oleum me & operam perdidisse censebo. Et sanè Valer. Maxim. (3) hoc supplicij genus in Marcum Tull. Duum-virum à Tarquinio Rege irrogatum, quòd librum secreta civilium sacrorum continentem, custodiæ suæ commissum, corruptus Petronio Sabino describendum dedisset, *non multò post parricidis lege assignatum fuisse, ait; quòd pari vindicta parentū, ac Deorum violatio expianda videretur.* Est enim sacrilegium

(1) *Cicer.* pro Roscio Amer.

(2) *Tull.* sup. & lib. 2. de inven. *Modest.* in l. pœna ad leg. Pomp. de parricid. *Paul.* li. 5. senten. tit. 24. *Constant.* in l. vn. C. de his qui parent. *Iust.* in §. alia deinde. inst. de public. iud. & alij multi, quos suis locis referemus.

(3) *Valer.* li. 1. c. 1. idem refert *Dion.* li. 3. qui tamen, Atilium hunc Duumvirum vocat.

parricidio proximum, & vtriusque sceleris vtplurimum radix est avaritia, vt Ant. Sylvius (4) advertit, ac proinde Polygnot. in descriptione inferorum, propè eum qui patrẽ contumeliosè pulsaverat, iacẽtem sacrilegum pinxit, quem mulier multiplici venenorum, & tormentorum specie cruciare non desinit, vt Pausanias (5) testatur. Sed est adhuc, cur in suprascripto Valerij loco hærere quis possit. Primo dum tradit, non multò post Tarquinij tempora cullei supplicium parricidis inflictum: ac rursus, dum id lege effectum fuisse demonstrat. Nam illud Tito Liv. (6) & alijs repugnat, ex quibus iam alio loco docuimus, primum omnium Public. Malleol. sive vt Plutar. (7) existimat, Lucium Hostium matre interempta, anno ab vrbe cõdita sexcentesimo hanc pœnam subijsse, atque ita quadringentis amplius annis post Regum tempora. Posterius verò Modest. responso (8) non leviter adversatur, quo, hanc de qua agimus pœnam, non lege aliqua, sed maiorum more institutam fuisse docemur. Et quidem à prima difficultate, Steph. Pighius, (9) auctoritate manuscriptorum codicum, Valerium absolvit, contendens, negationem ex eius verbis tollendam, legendùmque *multò post*, cùm hoc historiæ, & probatorum librorum fides expostulet: quam emendationem Iacob. Cuiac. (10) cum Glareano omni opere admittit, & alterius quòque manuscrip. codicis, qui in Biblioth. S. Victoris reperitur, testimonio confirmat. A secunda verò ipse idem Cuiac. (11) Valerium liberare contendens, legem ab eo pro more vsurpari ait. Mos enim pro lege est, & vt Vlp. & Iulian. (12) fatentur, *diuturna & inveterata consuetudo pro iure & lege nõ immeritò custoditur, & in his quæ ex nõ scripto descendunt, observari solet.* Ego verò hac in re Pighij, & Cuiacij iudicio acquiescere nequeo, nam præter Valerium, singulare hoc supplicij genus, nominatim parricidis legibus esse irrogatum, Quintilianus (13) de eo loquens, his verbis ostendit. *Tumulo tectus videretur, cui leges terram negant? cui statim ora, oculòsque à iudicio lex iussit obduci? &c.* Quin vt optimè Petrus Ærodius (14) considerat, Cicero (15) etiam ipse, hoc apertissimè demonstrat, dum præ Solone laudat maiorum

(4) *Ant. Clar. Sylvius* ad ll. xij. c. 18.
(5) *Pausa.* in Phoc.
(6) *Livius* lib. 48.
(7) *Plut.* in Romul.
(8) *Modest.* l. pœna ad l. Pomp. de par.
(9) *Steph. Pighius* in annot. ad Valer.
(10) *Cuiac.* in not. ad Paul. lib. 5. sent. tit. 24.
(11) *Cuia.* eod. loc. *Hieron. Magius* lib. 4. misc. cap. 8.
(12) *Vlpian.* in lege diutur. *Iulian.* in l. de quibus. D. de legibus.
(13) *Quint.* in declamat. 299.
(14) *Petr. Ærod.* li. 8. rer. iud. tit. 6. cap. 9.
(15) *Cicer.* d. orat. pro Roscio.

iorum suorum prudentiam, quod ille nullam legibus suis in eum, qui parentem necaret pœnam constituisset. Romani contrà: *cum intelligerent nihil esse tam sanctum, quod non aliquando violaret audacia, supplicium singulare in parricidas excogitaverint, vt quos natura ipsa retinere in officio non potuisset, ij magnitudine pœnæ maleficio submoverentur.* Planè enim immeritò Solon reprehenderetur, si priùs quàm hoc crimen Malleoli facto, & scelere committeretur, nihil de ea re Romanis suis legibus decrevissent. Sed & advocari hanc item in partem Orosij (16) auctoritas potest, qui cùm Malleoli matricidio vrbem totam mœrore subito turbatam dixisset, statim *impleverunt*, subdit, *Romani facinus & pœnam, vnde Solon Atheniensis decernere ausus non fuerat, &c.* quò fit, vt necesse videatur, pœnam hanc iam tunc legibus definitam fuisse. Quæ argumenta tanti apud Petrum Ærodium (17) fuerunt, vt nihil in Valerio mutãdum affirmet, & quod Duum-viri supplicium, non multò post parricidis lege irrogatum esse ait, ad leges duodecim tabularum referendum arbitretur, quarum hanc pœnam constituentium verba sibi agnoscere in Modestino (18) videtur, cùm ait: *Cæsum virgis sanguineis insui.* Ego quidem, quo primùm tempore hoc apud Romanos supplicium institutum fuerit, nunc amplio, & propter diversas scriptorum sententias mihi non liquere pronuncio. Quod verò ad introductionis modum spectat, lege id, non more receptum fuisse magis existimo: nec vni Modestino, plus quàm Valerio, Quintil. Ciceroni, & alijs, qui vnà hoc lege inductum consentiunt, tribuere possum. Trahit me etiam in hoc iudicium Paul. Orosius, qui in suprascripto capite inquit, Romanos, parricidium fieri posse, Malleoli exemplo doctos, supplicium singulare sanxisse; quod quidem loquendi genus, legem potiùs sapit, quàm morem; mos namque diuturno vsu, & crebris populi exemplis inducitur: lex verò vno ictu, quæ è republica esse videntur statuit, & sancit. (19) Accedit his, Modestinum, quidquid maiorum more cullei pœna puniri parricidas scribat, non excludere quin ea, lege aliqua induci cœperit: Sæpe sæpius nàmque pœnæ more maiorum sumi, imponìque dicuntur, quæ

(16) *Paul. Oros.* lib. 5. c. 16. in fine.

(17) *Pet. Ærod.* sup.

(18) *Mod.* d. l. pe-nult.

(19) l. de quibus cum sequentib. D. de legib. c. 3. & 4. 1. distin. c. 1. 2. dist. latè *Conanus.* 1. com. c. 10.

quæ ex certis aliquibus legibus originem traherent. Sic enim Salluſt. (20) *De confeſsis*, inquit, *ſicuti de manifeſtis rerum capitalium more maiorum ſupplicium ſumendum.* Et Varro: (21) *Vix hæc fatus erat, cùm more maiorum de ponte in Tiberim deturbant.* Et Tacitus: (22) *Elanguimus patres conſcripti: nec iam ille Senatus ſumus, qui occiſſo Nerone delatores, & miniſtros more maiorum puniendos, flagitabat.* Et Valerius: (23) *Nam cùm Senatus Rupilio, & Lenati conſulibus mandaſſet, vt in eos, qui cum Graccho conſenſerant, more maiorum animadverterent.* Sic denique Sidonius etiam Apollinaris, (24) cùm propria manu a quibuſdam, qui maiorum ſuorum ſepulchra violabant, vindictam ſumpſiſſet, pronunciaſſe iudicem ait, *more maiorum reos tantæ temeritatis iure caſos videri.* Et Vlpianus (25) noſter haud diſsimiliter, patriam poteſtatem, quam conſtat regijs, & decem-viralibus legibus inſtitutam, maiorum moribus tribuit, ſic inquiens: *Nam cùm ius poteſtatis moribus ſit receptum, &c.* vbi Accurſ. non omnino ineptè, iure civili, & legibus interpretatur, quamvis eum Eguinarius Baro (26) reprehendat: & Franciſcus Conanus, & Iacobus Rævardus (27) aliter, atque aliter Vlpiani verba exponentes, reijciant.

(20) *Salluſt.* in Catilin.

(21) *Varr.* lib. 60.

(22) *Cornel. Tacit.* lib. 20. annal.

(23) *Valer.* lib. 4. c. 7. in principio.

(24) *Sidon.* li. 3. epiſt. 12. vbi *Pet. Colvius* alia congerit, & multa *Pet. Faber* lib. 2. Semeſtr. c. 7.

(25) *Vlp* in l. patre furioſo D. de his qui ſunt ſui.

(25) *Eguin. Baro.* in d. l. patre furioſo.

(27) *Conan.* libr. 2. com. c. 13. *Rævar.* ad ll. 12. c. 3.

CAPVT NONVM.

Cullei ſupplicium Modeſtinum mori maiorũ tribuere. Iuſtinianum id novè à Pompeio inſtitutum teſtari. Martianum parricidas pœna legis Corneliæ de ſiccarijs puniendos docere. In hac pugna Hotoman. Cuiac. Balduinum, Sigonium, Anton. Auguſtin. Duaren. & alios, nihil, quod probari poſsit, dixiſſe. Quid nos in difficili hoc articulo exiſtimemus. Multis iuribus lux allata. Eum qui ab alijs inventa reſtituit, aut reformat, ſibi interdum totius rei nomen adſumere.

VERVM enim verò hæc, quæ de huius ſupplicij initijs, & origine, tàm latè in præcedenti capite diſputavimus, incaſsùm dicta videri poterunt, niſi duplicem obicem, ſeu ſcrupulum removeamus, quo tota hæc res oppidò turbari, & obſcurari videtur. Prior eſt,

est, quòd Martianus I.C. (1) non antiqua aliqua, & incognita lege, non etiam maiorum more, vt Modestinus (2) scribit, sed pœna ea quæ est legis Corneliæ de siccarijs, parricidas teneri testatur. Alter verò, quòd Iustinian. Cæsar, (3) asperrimo huic parricidij crimini, lege Pōpeia novam hanc cullei pœnam irrogatā esse, expressis verbis ostendit. Quod si ita est, Modestinum, cæterosque etiam Romanæ historiæ auctores, quorum testimonia laudavimus, peccare necesse est, dum eam multis ante Pompeium annis institutam, & maiorum moribus à Romanis observatam esse, fatentur. Propter quas difficultates interpretes varias in hoc articulo sententias comminiscuntur, quæ tamen se invicem perimunt, vt milites illi, quos, aiunt, ex Draconis dentibus natos. Et vt varia relinquam Accursij, (4) & Accursianorum interpretamenta, quæ neque ipsis auctoribus satis probantur: Catelianus Cota, Franc. Hotom. Pardulphus Prateius, Aimar. Rivarius, (5) & alij, Iustiniani verbis allecti, indistinctè hanc cullei pœnam, singularèque parricidarum supplicium Pompeianæ legi assignant, & tribuunt, quorum iudicium invenio à Paulo quoque Manutio (6) fuisse receptum. Qui tamen non satis stabili pedamento nituntur, cùm Romanæ historiæ veritas refragetur, quæ multis antè Pompeium annis, hoc supplicium parricidis irrogatum ostendit. Et prætereà Martiani, & Modest. responsa non explicant. Quamobrem Antonius Augustinus, (7) Hispaniæ nostræ augustissimum iubar, hanc cullei legem à Pompeio magno latam non fuisse, ingenuè fatetur, fieri tamen potuisse, vt alia lege hæc eadem pœna imposita fuerit. Balduinus (8) autem, & Duarenus (9) quid Cornelia, quid Pompeia rogatio in parricidarum supplicium induxerit, se ignorare testantur, sed vt vt sit, Pompeium totam hanc rem rectiùs tandem composuisse, & certam de parricidis legem tulisse. Iacobus Cuiac. (10) in hoc eodem salo subsistens, nihil certius commentus, existimat, Cornelium Sullam aliquam de parricidijs legem rogasse, quæ cùm strictè, ad eas tantùm personas pertineret, quæ propriè parricidij appellatione continentur, posteà nova Pompei Magni lege, quam Martia-

nus

(1) *Mart.* in l. 1. D. ad l. Pomp. de par.
(2) *Modest.* in d. l. pœna.
(3) *Iustin.* d. §. alia deinde, inst. de public. iud.
(4) *Accur.* in d. l. 1. ad l. Pomp. & in d. § alia deinde.
(5) *Cota* in memorab. verbi culleus. *Hotom.* ad ll. P. R. C. de l. Pomp. *Prat.* ibid *Rivar.* de hist. iur. lib. 2. pag. 222. *Tiber. Dec.* lib. 9 crim. cap. 7.
(6) *Paul. Man.* de ll. Romanis, pag. 230.
(7) *Ant. August.* de ll. Rom. c. de l. Pomp.
(8) *Balduin* in d. §. alia deinde, nu. 14.
(9) *Duaren.* ad tit. ad l. Pomp. de par.
(10) *Cuiac.* in parat. l de his qui parent. & novis ad eum tit. recitat. & notis, & in notis ad Paul li. 5. tit. 24. & in notis ad d. §. alia deinde.

nus (11) commemorat, latiorem interpretationem accepe rit. Et tandem Constantinum (12) cullei pœnam more maiorum, vt ait Modestinus, (13) institutam, & vsu iam abolitam, reduxisse. Carolus Sigonius, (14) quem Ioannes etiam Rosinus (15) refert, & sequitur, primam de his qui parentes occidissent legem, tum latam fuisse opinatur, cùm Lucius Hostius patrem interfecit, aliquanto post Annibalis bellum; quam legem ipse putat fuisse huiusmodi: *Si quis parentes occiderit, ac verberaverit, ei damnato obvolvatur os folliculo lupino, soleæ ligneæ pedibus inducantur, & in carcerem ductus, ibi sit tantisper, dum paretur culleus, in quem coniectus, in profluentem præcipitetur.* Hanc legem putat L. Cornelium Sullam, constituta publica quæstione repetijsse, & confirmasse, nihil autem addidisse. Pompeium verò posteà, & in personis quibus irrogari deberet, & in supplicio ipso nonnulla mutasse. Sed & sunt (16) qui existiment, cullei quidem supplicium, iam inde à priscis temporibus, sive maiorum more, sive lege aliqua, vt nos magis probamus, in parricidas inventum; Pompeium autem virgarum sanguinearum verbera, & animalium, quæ simul cum parricida culleo insui iubentur, consortium addidisse; quæ omnia olim incognita fuisse, argumento est, quòd Cicero, Livius, Valerius, Plutar. & alij auctores, licèt longè latèque de hac pœna tractaverint, nullam eorum mentionem habuerint; à Pompeio autem idcirco credi possunt inventa, vt de parricida non ampliùs tamquàm de homine, sed bruto supplicium sumi videretur, quem ab hominibus ad feras, & eas quidem immundissimas & impijssimas relegarent. Ob quod pœnæ auctuarium, nõ immeritò Iustinianus (17) totũ huius animadversionis commentum adscribit Pompeio: & antiquum supplicium, ob partem denuò adiectam, novum appellat. Verùm suos isthæc teneant auctores, ego qui nullius in verba iuravi, nec aliorum pedarius esse decrevi, quid in obscuro hoc articulo, aut verum, aut certè verosimilius existimem, proferam nunc, doctorum hominum (vt cætera quæ dixerim alia) iudicio subiectum, erga quos ea & fui semper, & modò sum observantia, vt vel spongiam illis liberè tradam, qua,

(11) *Martianus* in d.l. 1. ad l. Pomp.
(12) *Constan.* in l. vnic. C. de his qui parent.
(13) *Modest.* in d. l. pœna.
(14) *Carol. Sigon.* lib. 2. de antiquo iur. Rom. cap. 5.
(15) *Ioann. Rosin.* lib. 8. antiquit. Roman. cap. 25.
(16) Ita tenent *Pet. Ærod.* lib. 8. rerum iudic. tit. 6. c. 9. *Pet. Plaz.* in epit. delict. cap. 22. n. 7. *Ioan. Oinoto.* in d. §. alia deinde, nu. 3.
(17) *Iustin.* in d. §. alia deinde.

qua, vel vna litura, quæ minùs aptè dicta censuerint, non emendare tantum, sed & delere facilè possint. Arbitror igitur L. Cornel. Sullam, anno ab vrbe condita 688. legem tulisse, quæ simul cum cæteris sicarijs, particulari quodam capite, in parricidij reos statuebat, vt & Pomponius, (18) iuris historiam tractans, videtur ostendere, & ex Imperatoria quadam sanctione (19) haud obscurè colligitur: ac proinde cullei pœnam, more maiorum parricidis imponi solitam, paulatim in vsu esse desijsse, quousque Pompeius Magnus, qui post Sullam floruit, anno V. C. vt Rosinus (20) tradit 698. peculiarem aliam de parricidijs legem rogavit, qua & totam hanc rem luculentius composuit, & forsicàn, vt Hottomannus (21) advertit, vt certus deinceps huius criminis quæsitor esset, instituit: sanciens, vt parentum occissores, more maiorum speciali cullei pœna punirentur. Fratrum verò, sororum, à latere cognatorum, vel affinium, pœna legis Corneliæ de sicarijs. Quod satis Modestinus, (22) & Iustinianus ostendunt, & mihi Martiani responso non remorante, facilè persuadeo. Nam quod ille (23) ait, lege Pompeia caveri, vt qui generaliter, patrem, matrem, avum, aviam, & cæteras consanguinitate iunctas personas occiderint, ea pœna teneantur, quæ est legis Corneliæ de sicarijs, ad primum planè legis Pompeiæ caput, vt satis ex Venuleio (24) colligitur, spectat, & pertinet; quo (vt in legibus trāslatitium (25) est) antiquior dumtaxat lex Cornelia referebatur, tractabatùrque: non tamen ita accipiendum est, vt non alio eiusdem legis capite, gravior pœna parricidio, quàm ordinariæ cædi statuta fuerit. Si enim nihil aliud Pōpeius statuisset, quàm vt parricida lege de sicarijs teneretur, quis, rogo, non ineptam illius curam & sanctionem censeret? cùm nulla planè posset dubitandi ratio asignari, ob quam, cùm is, qui extraneum, & nulla sibi necessitudine iunctum hominem occidisset, Cornelianæ legis supplicio subderetur; is, qui parentibus, fratribus, aut similibus personis mortem inferret, ab eo esset immunis. Accidit igitur hic, quod de lege Licinia scribens, tradit Macrobius: (26) *In ea ferenda, quæsitam esse legis auctoritatem, exolescente metu*

legis

(18) *Pomp.* in l. 2 §. deinde Corneli. de origine iur.

(19) L. fin. ad leg. Cornel. de fals. in C. Theod.

(20) *Rosin.* vbi sup.

(21) *Hottom.* vbi supr.

(22) *Modest.* in d. l. pœna. versic. qui alias. *Iust.* in d. §. alia deinde, in fin.

(23) *Martian.* in l. 1. D. ad l. Pompei.

(24) *Venuleius* in l. hos accusare 12. §. item legis, D. de accusation.

(25) L. 1. ad l. Falcidiam. Vide *Bernard. Vvalth.* 2. miscel. c. 16. *Alc.* 5. parerg. c. 23.

(26) *Macrob.* lib. 3 cap. 17.

legis antiquioris: ita vt de ipsis xij.tabul.factum sit: Quarum vbi contemni antiquitas cœpit, eadem illa, quæ alijs legibus cavebantur, in alia latorum nomina transierunt. Neque quòd iuxta hanc interpretationem, nimis generalia Martiani verba restringimus, quispiam causetur. Nam neque novum, aut insolens est, vnam legem per aliam exponere, & latè loquentem, certo aliquo modo restringere. Neque in ea de qua agimus materia, exemplo deficimur. Sic etenim Paulus: (27) *Lege Pompeia*, inquit, *de parricidis tenetur, qui patrem, matrem, avum, aviam, fratrem, sororem, patronum, patronam occiderit. Hi & si anteà insuti culleo in mare præcipitabantur, hodie tamen vivi exuruntur, vel ad bestias dantur.* Quibus in verbis, valdè generaliter Paulus cullei pœnam ad eos omnes, quorum mentionem fecerat, retulit, quæ tamen, vt ex Modestino, & Iustiniano resolvimus, non alijs quàm parentum occissoribus irrogabatur. Pompeius igitur legem Corneliam ad propinquorum interfectores sub certa aliqua forma reduxit: cullei verò pœnam, in eos qui parentes necavissent, renovavit, quod & Didacus Covarrub. (28) & Valentinus Forsterus, (29) post Accursium & Bartolum (30) sensisse quoque videntur. Et Iustinianus dum novam hanc cullei pœnam appellat, & Pompeia lege inductam fuisse significat, vel pro suo more facit, solet enim pœnas suo tempore vsitatas, legibus ipsis, ex quibus crimen descendit, adscribere: vt legi Iuliæ de adulterijs pœnam capitis, cùm tamen eius legis pœna fuerit relegatio, vt rectè Cuiac. (31) advertit, & Tiraq. (32) post alios quos retulit, adnotavit; vel vt melius cum eo agamus, novam hanc pœnam, non quasi à Pompeio recèns inventam, sed quasi extraordinariam, inusitatam, & vt Constantinus (33) ait, non solemnem, vocavit: (34) aut, quod meæ sententiæ consectarium est, Pompeio cullei supplicium, tanquàm ab eo inventum, assignat, quòd illud lege Cornelia sopitum, iterum suscitaverit, & in forum reduxerit, personásque & causas, in quibus irrogandum esset, præfinierit. Nam, vt idem Iustinianus (35) prędixit, *omnia nostra meritò facimus, quibus nostram auctoritatem impertimur, & qui laudabiliter factum emendat, laudabilior*

(27) *Paul.* li. 5. sent. tit. 24.

(28) *Didac.Covar.* in Clem. si furiosus in initio 2.p.nu.12. in fine.

(29) *Valen.Forster.* lib. 1. hist.iur.civil. pag. 81.

(30) *Accur.&Bar.* in d.l. 1. ad l. Pompeiam.de parric.

(31) *Cuiac.* li. 5. sent. Paul. tit. 23. in principio.

(32) *Tiraq.* in l. 13 connub. num. 6.

(33) *Constant.* in l. vnic. C. de his qui parent.

(34) Quod *Cuiac.* etiam tentavit in parat. C. de his qui parent.

(35) *Iustinian.* in l. 1. C. de veter. iur. enucl.

lior est eo, qui primus invenit. Neque raro accidit, vt qui aliorum invéta, vel in publicum edunt, vel exactius disponunt, totius sibi facti nomen, gloriam, & honorem vsurpent, sic enim, vt Pomponius (36) scribit, Papirianum, & Flavianum Ius Civile dictum fuit, quod Sextus Papirius, & Gneus Flavius ediderunt, non quia ipsi de suo ibi quicquam adiecerint, sed quod leges sine ordine latas, in vnum redegerint. Sic etiam, vt eleganter ait Cassiodorus, (37) *Ceres frumenta dicitur invenisse, Pan autem primus consperfas fruges coxisse, perhibetur. Unde & nomine eius, panis est appellatus. Ita & illa prædicata est, quæ reperijt, & iste laudatus est, qui decenter edenda humanis vsibus applicavit.* Verum hoc parricidarum supplicium etiam post Pompeiam legem iterum in vsu esse desijsse, Paulus (38) in loco supra citato nos admonet, tradens suo tempore, iam, non vt anteà, parricidas culleo insui, & in mare præcipitari, sed ad bestias dari, vel vivos exuri; quo ex fonte manavit, vt Constantinus (39) Imperator, nova cõstitutione promulgata, rursus eandem pœnã reduxerit, quam ad parentes etiam, qui liberos occidissent, quin & ad alias, vt multi putant, personas, extẽdit, de quo tamẽ nos latiorem, Deo duce, disputationẽ inferius inibimus.

(36) **Pompon.** in l. 2 in princip. & in §. deinde ex his, de orig. iur.

(37) **Cassiod.** lib. 6. variarum in form. præfect. annonæ.

(38) **Paul.** d. lib. 5. sentent. tit. 24.

(39) **Constant.** in d. leg. vnic.

CAPVT DECIMVM.

De pœna à Romanis in parricidas constituta peculiaris tractatio suscipitur. Parricidam ex Modestini sententia ante omnia virgis cædendum. Hoc ex Romanorum more factum videri, apud quos vltimum supplicium semper verbera præcedebant. Porcia, & Sempronia leges verbera à Civium tergo removerunt. Cur hæ parricidis non profuerint? Quid sit more maiorum supplicium sumere? In instrumentis verberandi magnum fuisse Romanis discrimen. Virgis cives, flagris servos, vite milites cæsos.

AGE verò, & cum de pœnæ temporibus, varijsque mutationibus tractaverimus, ex ordine, ipsius supplicij partes, indagatione diligenti pandere conemur, & in lucem proferre. Ergo parricida ante omnia sangui-

guineis virgis cædi iubetur; quod licèt auctores, qui de hac re agunt, silentio involuerint, & Constantinus (1) & Iustinian.(licèt verbosè huius pœnæ formam explicent) prætermiserint, Modestinus tamen exprimit satis, & simul maiorum more institutum his verbis ostendit: *Pœna parricidij more maiorum hæc instituta est, vt parricida virgis sanguineis verberatus culleo insuatur, &c.* Et Alfonsus noster, (2) in Regio Septempartito iure à Modestino mutuatus, ita scriptum reliquit: *Mandaron los Emperadores, è los sabios antiguos, que este a tal que fizo esta enemiga* (Parricida nempè) *que sea açotado publicamente ante todos, è de si que lo metan en vn saco de cuero, &c.* Et sanè quamvis Franciscus Hottomanus, (3) quicquid à Modestino præter culleum, in huius supplicij impositione mori maiorum tribuitur, à Triboniano sui temporis contemplatione habita (provt alia plura) (4) ex novis legibus additum putet: Ego iam tùm Modestini tempore in vsu fuisse ea omnia, & hanc præsertim, de qua nunc loquimur, verberationem, magis opinor. Frequentissima quippè erat Romanorum consuetudo, vt flagellatio solemnis vltimi supplicij antecessor esset, & raro quis, nisi verberatus, crucem, suspendium, securim, aut aliud mortis genus pateretur. Inde Livius, (5) legem horrendi carminis dicit, qua cavebatur, *vt perduellionis damnatus, intra, aut extra pomœrium verberaretur, & infelici arbore posteà suspenderetur.* Et Iudæi apud Iosephum, (6) *flagellati, & præcruciati ante mortem omne genus verberibus*, crucifixi dicuntur. Et Polybius, (7) vbi de militibus qui Rhegium iniusto bello occupaverant, & victi deinde Romam puniendi transmissi fuerant, loquitur: *Omnibus*, inquit, *in medio foro verberatis, ex Romanorum more, cervices præcisæ sunt*; quam eandem historiam recensens Valer. (8) addit, *Senatum, quò minore cum invidia id peragereiur, quinquagenos per singulos dies virgis cæsos, securi percuti iussisse.* Sed & Suetonius, (9) tùm alibi, cùm verò præcipuè in Nerone expressiùs eundem morem ostendit, sic inquiens: *Inter moras perlatos à cursore Phaontis codicillos præripuit, legìtque se hostem à Senatu iudicatum, & quæri vt puniatur more maiorum: interrogavìtque quale esset*

(1) *Constant.* d. l. vnic. *Iustinian.* d. §. alia deinde.

(2) *Alfonsus Rex* in l. 12. tit. 8. par. 7.

(3) *Franc. Hottom.* de legibus, c. de l. Pomp. de parric.

(4) *Triboniani* frequens hic mos, qui passim notatur ab *Ant. Fabr.* in suar. coniect. libr. *Ant. Contt.* 1. succes. c. 13 *Corras.* 5. mis. c. 17. *Ræved.* 2. var. c. 10. & 3. cap. 15.

(5) *Livius* lib. 1.

(6) *Iosephus* lib. 5. excid. cap 32.

(7) *Polybius* lib. 1.

(8) *Valer.* li. 2. c. 2.

(9) *Suet.* in Claud. c. 34. & melius in Nerone cap. 40.

id genus pœnæ: Et cùm comperisset, nudi hominis cervicem inseri furcæ, corpus virgis ad necem cædi: conterritus, duos pugiones quos secum tulerat arripuit, &c. Conducunt etiam in eandem rem, diserta alia, & perspicua bonorum auctorum testimonia, quæ Iustus Lips. (10) & Petrus Faber, (11) viri ingenij, & omnigenæ eruditionis ergo ab omnibus suspiciendi, affatim congesserunt. Qui ambo ex hoc more Iesum Christum Dominum ac Servatorem nostrum à Pilato, ante quàm Iudæis ad crucem concederetur, flagellis atrocioribus cæsum, doctè, vt solent cætera, notaverunt. Enimverò & si Sempronia, & Porcia legibus, Romanorum civium tergo consultum fuerit, cautùmque, ne quis magistratus de capite civis iniussu populi iudicaret, eùmve virgis cæderet, sed damnato exilium permitteret, vt docet Cicero (12) illudens & cavillans in Labienum: *Porcia lex*, inquiens, *virgas ab omnium civium corpore amovit; hic misericors flagella retulit: Porcia lex libertatem civium lictori eripuit, Labienus homo popularis carnifici tradidit.* Et alibi (13) Verrem accusans: *O nomen dulce libertatis! ò ius eximium nostræ civitatis! ò lex Porcia, legèsque Semproniæ! ò graviter desiderata, & aliquando reddita plebi Romanæ Tribunitia potestas! huccine tandem omnia reciderunt?* Et vltra Ciceronem, Sallustius, Plutarchus, & alij, quos Romanarum legum scriptores (14) retulere. Adhuc tamen parricidæ propter sceleris atrocitatem, earum legum iure & honore caruerunt, & ab eis tantum crimen exceptum videbatur, nimirùm quia iura civis ei reservari minimè debuerunt, qui ipse naturalia omnia, atque civilia iura, tam fœdo crimine violasset, vt non malè Hottomannus (15) animadvertit. Quò respexisse credendus est Tullius, dum in oratione pro Roscio, vetus in parricidio supplicium commemorat: necnon Modestinus (16) dum illud more maiorum imponi fatetur: Nec enim significat (vt iam alio loco explicavi) (17) pœnam hanc moribus, non legibus institutam; sed puniri ex lege Pompeia parricidas, de eisque supplicium sumi, sicut maiorum tempore fieri solebat: id est ante ius novum Porcia lege constitutum, quæ damnatis non animam eripi, non virgas inferri, sed

(10) *Iust. Lips.* lib. 2. de cruce c. 2.

(11) *Pet. Fab.* lib. 2. Semestr. capit. 7. in prin. & cap. 6. paulò post princip.

(12) *Cicer.* in orat. pro Rabirio perduel. reo.

(13) *Cic.* in Verr. 7.

(14) *Ant. Aug.* c. de l. Porcia. *Hottomannus* eod cap. & c. de l. Sempronia. *Paul. Manutius* pag. 142. & 116. *Ioann. Rosin.* li. 8. antiquit. c. 2. *Cælius Rhodig.* lib. 10 lect. ant. c. 5. *Zanchus* ad Sall. pag. 142.

(15) *Hottom.* d. c. de l. Sempron. de iure civitatis.

(16) *Modest.* in d. l. penult.

(17) Sup. cap. 8.

exilium permitti iusserat, eorùmque corpora potestati carnificis exemerat. Ita enim S. C. quo socios Lucij Catilinæ apud Sallustium more maiorum puniendos, sancitum est, hanc significationem habere doctissimus vir, & alijs æquandus pluribus vnus Alciatus,(18) adnotavit: & iuxta eandem sententiam Cornelius Tacitus (19) novis legibus, maiorum mores opponit: *Censuit*, inquit, *Marullus Consul designatus, reum more maiorum necandum: contra Thrasea disseruit, carnificem, & laqueum pridem abolita, & esse pœnas legibus constitutas, quibus sine iudicum sævitia, & ipsorum infamia supplicia decernerent, quin in insulam publicatis bonis iret, &c.* Quibus locis alia non minùs expressa adijcit Petrus Faber, (20) cuius scrinia variarum rerum cognitione referta suppilare, necessarium non arbitror. Nec enim ex illis sum, qui vt Plautina illa mulier in Trucul. alienos fœtus, alienàmque eunt prolem suppositum sibi: *Est enim benignum*, vt Plinius ait, (21) *& plenum ingenui pudoris, fateri per quos profeceris: obnoxij verò animi, & infelicis ingenij, deprehendi in furto malle, quàm mutuum reddere.* Illud super pondium fuerit, parricidam virgis quidem afficiendum esse, non flagris aut loris: nam hæc apud Romanos inhonestiora erant, & raro nisi in servos vsurpabantur. Sic apud Terentium, (22) Sanio sibi intentata lora exclamat, & indignatur: *Ad necem operiere loris.* San. *loris liber?* Et ab hac nota servilem Menæ conditionem Horatius (23) opprobrat:

Sectus flagellis hic trium viralibus
Præconis ad fastidium.

Quem locum latissimè Petrus Faber (24) exponit, & Iustus Lipsius (25) in eandem rem simul cum alijs adducit, & Horatius (26) idem alio loco non minùs eleganter ostendit, sic inquiens:

In scalis latuit metu pendentis habenæ.

Eòque (vt præteream alia quæ Cælius Rhodiginus, (27) & Barnab. Brissonius (28) latè notarunt) respicit Calistratus (29) I.C. qui flagellorum castigationem, graviorem pœnam, quàm fustium admonitionem insinuat. Et Macer, (30) dum scribit: *Ex quibus causis liber fustibus cæditur, ex eisdem ser-*

vum

(18) *Alciat.* lib. 4. parerg. cap. 21.
(19) *Cornel. Tacit.* lib. 14. Annal.
(20) *Pet. Fab.* d. lib. 2. Semestr. cap. 7.
(21) *Plin.* in proœmio natur. hist.
(22) *Terent.* in Adelph.
(23) *Horat. Epod.* Od. 4.
(24) *Pet. Fab.* lib. 2. c. 6. vidẽdus etiam lib. 1. cap. 17.
(25) *Iust. Lips.* lib. 2. de cruce, cap. 3.
(26) *Horat.* 2. epist. 2.
(27) *Cæl. Rhod.* lib. 10. lect. ant. c. 5.
(28) *Briss.* verbo habena.
(29) *Callist.* in l. veluti 7. D. de pœn.
(30) *Macer.* in l. in servorum 10. D. de pœn. facit l. in metallum 12. de iur. fisc. vbi latissimè Cuiacius.

vum flagellis cædi. Etenim in instrumenti genere quo quis vapularet, non parum discriminis constituebant Romani, & quædam verbera servorum propria, libertorum quædã, quæ ab ingenuis aliena reputabantur. Vnde & Imperatores rescripserunt, (31) mulierem habere iustas divortij causas, *si se verberibus, quæ ingenuo aliena sunt, afficientem maritum probaverit*: Et Plinius, (32) de vite loquens, *Vitis ipsa*, ait, *& in delictis etiam pœnam honorat*. Erat quippè fustigatio quæ vite fiebat militum propria, nec omnium quidem, sed eorum olim tantùm, qui cives Romani essent: Alij nàmque scelera sua flagellis, & virgis luebant, quousque Livius Drusus, & Caius Gracchus Tribuni plebis, ne liceret quemquam Latini nominis virgis afficere, sed vitibus, plebiscito sanxere, in hac re Latinos populos Romanis coæquantes, vt refert Plutarchus in Gracchis, & Petr. Crinitus, Alex. Hottom. (33) & alij notarunt. Ex quo ritu, vitem Centurionum, aliorùmque militiæ ducum, & principum insigne fuisse, optimè Petrus Pithæus, (34) & Iustus Lipsius (35) advertunt. Indèque lucem accipit Tacitus, (36) qui *Centurio*, inquit, *Lucillius interficitur, cui militaribus facetijs vocabulum, Cedò alteram, indiderant, quia fracta vite in tergo militis, alteram, & alteram poscebat*. Atque etiam Macer I. C. (37) qui de delictis militum agens: *Eum*, ait, *qui Centurioni castigare se volenti restiterit, veteres notaverunt: si vitem tenuit, militiã mutat: si ex industria fregit, vel manum Centurioni intulit, capite punitur*. Sed & vngulę etiam erant, & scorpiones, & alia flagrorum genera, de quibus plenè Iacobus Durantius (38) scripsit.

(31) Impp. in l. consensu 8. C. de repud.

(32) *Plin.* de nat. hist. li. 14. cap. 1.

(33) *Petr. Crinit.* de honest. discip. lib. 22. cap. 2. *Alex.* genial. 3. c. 10 in fine *Hottom.* in indice legum Rom. c. de l. Livia de socijs.

(34) *Pet. Pith.* adversa. lib. 1. c. 15.

(35) *Iust. Lips.* lib. 5. de milit. Rom. dialog. 18.

(36) *Tacit.* libr. 1. annalium.

(37) *Macer* in l. milit. agrum 13. D. de re milit.

(38) *Iacob. Durant.* lib. 1. var. cap. 15.

CA-

CAPVT VNDECIMVM.

Sanguineis virgis parricidam verberandum, Modestinum scribere. Has Accurs. & alios, quòd sanguinem elicerent, sic dictas putare. Flagellum, in quo dolor inest, apud Ulpianum quid? Eius loci emendatio post Budæum, & alios latè probata. Dolon quid? Corrasij, Mantuæ, & aliorum, qui apud Modestinum Sagmineis *reponunt, emendatio reiecta. Item & Rusardi, qui* Saligineis. *Sagmen quid? & sagminum vsus apud Romanos. Asserta vulgaris Modestini lectio. Sanguineæ virgæ quæ? & vnde sic dictæ? Arbores infelices, quæ? Lictorum fasces, an ex istis virgis sanguineis?*

VIRGIS itàque ex more parricida, antequàm culleo insuatur, affici debet, quas & sanguineas fuisse ex Modestino retulimus. Sed multi, quibus istarum virgarum appellatio, non magis nota fuit, quàm Achillis nomen inter virgines, verba hæc varijs interpretationibus, & emendationibus obscurātes, mihi hac etiam in re subsistendi, & verum Modestini sensum, eorum delirijs explosis, aperiendi, necessitatem inijciunt. Et vt ab Accursij (1) expositione initium dicendi faciam, is, quem reliqui antiquiores magis communiter probant, virgas istas ideò sanguineas appellari existimat, quod sanguinem a flagellati corpore elicerent. In cuius sententiæ confirmationem Marcus Mantua, (2) similes alias loquendi formas adducit; mortem nempè pallidam, & infelicem invidiam dici, quòd illa homines pallidos reddit, ista infelices; & miserabile remedium cessionis bonorum, (3) quia miserum facit cedentem. Nèque deest eiusdem Accursij exemplum, quo magis aptè superior explicatio corroboretur. Is enim Alfeni (4) verba, quibus Tabernarius quidam à prætereunte, flagello in quo dolor inerat, verberatus proponitur, pari interpretatione donavit, & in flagello ideò inesse dolorem dici, quòd alijs dolorem inferret, sibi persuasit. Sed ego, vt in poetarum, & rhetoricorum hortulis similes loquendi flores

(1) *Accurs.* in d l. pœna, ad l. Pomp.

(2) *Marc. Mantua* in Enchir. rerum singul. lib. 5. c. 101.

(3) L. fin. C. qui bonis ced. poss.

(4) *Alfenus* in l. si ex plagis 52. §. 1. ad l. Aquil.

res.

res admitterem, in nostrorum Iurisconsultorum libris id nulla quidem ratione recipere possum: cùm Iureconsulti non per metaphoras, nec circuitu longo, sed mundè admodùm, & circumcisè loquantur. Nec Alfeni locus Accursiana indiget expositione, cùm iam post Budæum, (5) & Alexandrum ab Alex. (6) nemini lateat, apud Alfenum *dolon* esse, non *dolor* legendum. Dolonem autem, lignum, vel fustem signare, intra cuius virgam acuta cuspide fugio lateret, à fallendo græcè sic dictum, quòd decipiat ferro: cùm speciem ligni præferat, & haud secus quàm gladius vulnera ingerat, vt Varronis (7) testimonio probatur, & rectè Servius advertit in illud Poetæ (8)

Tela manu, sævòsque gerunt in bella dolones.

Quare Ludovicus Rusardus (9) in Modestini responso, non *sanguineis virgis*, sed *saligineis* legendum contendit, de quibus apud Vlpianum (10) est mentio, dum ait: *Sed si quis saligineas virgas instituendi salicti causa defixerit, &c.* quæque maximè huic supplicio convenire videntur, cùm parricida in mare, vel fluvium, in cuius ripis saligineæ virgæ frequenter reperiuntur, proijciendus sit. Ioannes verò Corrasius (11) *sagmineis* reponit: à sagmine herba, quam alio nomine verbenam dicimus, sine semine vbique crescente. Quam eandem lectionem, etiam Marcus Mantua (12) magis admittit, & in probatis Codicibus ita factam restitutionem inveniri testatur. Qui tamen ampliandi mihi videntur, sicut & alij omnes, qui vbi verba Iurisconsultorum non capiunt, statim immutandum curant. Neque temerè à vulgata, & Pandectarum Florentinorum auctoritate fulcita lectione recedendum existimo. Nam Rusardi coniectura, se ipsam facile prodit, Corrasij verò inde convincitur, quòd atrocitas criminis tanta, tantùmque scelus, herba vapulare nō debet. Et præterea, quia vt rectè Adrianus Turnebus, (13) vir vsque ad miraculum doctus, considerat; numquam commisissent Romani, vt herbam sacram impio parricidarum corpore contaminarent, idque nefas non levi piaculo luendum censuissent. Erant enim verbenæ herbæ puræ, inde sagmina, si Festo (14) credimus, dictæ, *quia ex loco sancto ar-*

(5) *Budæus* in notis prior. ad Pandectas, ibidem.
(6) *Alex ab Alex.* lib. 4. genial c. 15.
(7) *Varro* de ling. latin.
(8) *Virg.* 7. Æneid. vbi Servius.
(9) *Ludov. Rusard.* d. l. pœna in notis.
(10) *Vlp.* in l. 3. D. arborum furt. cæs.
(11) *Ioann. Corras.* lib. miscel. c. 5.
(12) *M. Mant.* lib. 5. Enchirid. c. 101.
(13) *Adrian. Turn.* lib. 8. adversar. c. 23 & *Hieronym. Magi.* lib. 4. misc. cap. 8.
(14) *Fest. Pomp.* lib. 16. in sagmina.

cebantur à Consule, prætoreve, legatis proficiscentibus ad fœdus faciendum, bellùmque indicendum. Id quod eleganter Titus Livius (15) ostēdit, & ex eo multi etiam auctores (16) latè notarunt. Quamvis Martianus I.C. (17) non sagmina à sancto, sed potiùs *sanctum à sagminibus* dictum scribat, indèque legatos P.R. qui has herbas ferre solebant, sanctos, & inviolabiles esse. Vnde quæ tanta religione colebantur sagmina, in tàm impium facinus convenire non poterant. Nisi fortè quis probet, sagmina (vt Plinius (18) ait) in remedijs publicis fuisse, atque adeò parricidarum supplicio iustè adhiberi, in quo sumendo, totius civitatis salus, & expiatio quodammodò consistere videretur, quam, vt de Malleolo scribit Orosius, (19) tanti maleficij reus, subito mœrore, infuscare censetur. Verùm cùm consensus librorum omnium non sit respuendus, *virgis sanguineis* scribentium, probanda est haud dubiè altera Accursij (20) interpretatio, qui sanguineas virgas à ligno, vel frutice ex quo nascuntur, appellatas existimat: Quod licèt ipse divinando tradiderit, verissimum tamen est, & Turnebi, Duareni, Cuiacij, Forcatuli, Covarrubiæ, Balduini, Vvesembecij, & aliorum præstantissimorum virorum approbatione receptum. (21) Harum nàmque virgarum, multiplex est in bonis auctoribus mentio, & sanguineæ appellabantur, sive quòd sanguineo colore nascerentur, sive quòd, vt Turnebus opinatur, ad horrorem cruentari solerent. De quibus sic scribit Plinius: (22) *Siquidem & genistæ, & populi, & vlmi, & sanguineæ frutices.* Et alibi: (23) *Nec virga sanguinea felicior habetur. Cortex eius interior cicatrices, quæ præsanavère, aperit.* Et rursus: (24) *Sunt qui sanguineis virgis tangant ea, quæ nolunt his obnoxia esse.* Et plane non absque mysterio, sanguineis istis virgis parricidas verberari Cuiac. (25) notat, vt quemadmodum maiorum more alij criminosi infelici arbore suspendi solebant, vt in carmine horrendo ait Livius: (26) *Caput obnudito, arbori infelici suspendito,* quem locum de cruce accipiendum Lipsius (27) existimat: ita & parricidæ, antequàm insuerentur culleo, cædantur fustibus ex arbore (vt Plinij quæ retulimus verba significant) infelici decerptis.

Nam

(15) *Tit. Liv.* lib. 1.
(16) *Alex.* 5. gen. c. 3. in fin. *Rævar.* li. 4. var. c. 1. *Petr. Crin.* de honest. discipl. lib. 7. c. 3. *Ferdinand. Mēdoza* lib. 1. disp. de pact. c. 7. num. 9. & lib. 2. c. 9. nu. 10.
(17) *Martian.* in l. sanctum 8. de rer. divisione.
(18) *Plin.* li. 22. c. 2
(19) *Oros.* li. 5. c. 16
(20) *Accurs.* in d. l. pœna.
(21) *Turneb.* supra *Duar.* tt. ad l. Pompeiam de par. *Cuia.* in parat. & recitat. ad tit. C. de his qui parent. *Forcat.* dial. 34. *Covarr.* in dict. Clem. in initio 2. p. nu. 12. *Balduin.* d. §. alia deinde, *Vvesemb.* ibidem, & in paratit. de parric.
(22) *Plin.* lib. 16. c. 32.
(23) Lib. 24. c. 10.
(24) Lib. 19. c. 10.
(25) *Cuiac.* in parat. C. de his qui parent.
(26) *Livius* lib. 1.
(27) *Lips.* lib. 1. de cruce, cap. 2.

Nam & in ipsis arboribus felices quasdam, quasdam contrà infelices iudicabant Romani, vt ex Veranio de verbis pontificalibus latè ostendit Macrobius, (28) infelicium numero has virgas fortè tribuens, dum ait: *Alnum sanguine infelicem, ficum atram, quæque baccam nigram, nigròsque fructus fuerunt,&c.* Quin & Cuiacius (29) idem, lictorum virgas ex istis sanguineis fructicibus fuisse, apud Plinium se legisse testatur. Quod si ita se habet, nihil planè est cur amplius in dubium Modestini verba vocari possint; cùm fasces illi virgarum, qui à lictoribus ferebantur, in reorum verberationem adhiberentur. Et vt Alexander, (30) & alij passim ostendunt, nihil aliud securibus alligati significarét, quàm eos qui leviter peccarent flagris,& fustibus; qui verò gravius delinquerent, securi etiam,& vltimo supplicio plectendos. Quamvis in hoc vereor,ne non veriùs sit, lictorum virgas ex arbore Betulla, quæ candore,atque tenuitate prę-cedit, fieri apud Romanos solere. Nam Plinius: (31) *Betullam terribilem magistratuum virgis appellat.* Et Beroaldus (32) in illud Apulei. *Nam & virgas in te video, & habitum prorsus magistratui congruentem,* in eadem sententia est, quã Alexander (33) quòque sequutus videtur. Sed nihil vetat ex diversis interdum arboribus fieri: cùm & vlmeos etiam lictorum fasces, quibus rei vapularent, fuisse, apertè Plautus (34) ostendat his verbis.

(28) *Macrob.* lib. 3 Saturn. cap. fin.

(29) *Cuiac.* supra.

(30) *Alex. ab Alex.* lib. 3. gen. c. 5.

(31) *Plin.* lib. 16.

(32) *Beroal.* ad Apuleium, lib. 1. de asino.

(33) *Alex. ab Alex.* 1. gen. c. 27. in fin.

(34) *Plaut.* in Asinaria.

Vbi sæpe ad languorem tua duritia dederis octo
Validos lictores, vlmeis affectos lentis virgis.

Sunt autem virgæ, teste D. Isidoro, *summitates frondium, arborùmque, sic dictæ, quod virides sint, vel quòd vim arguendi habeant, quæ si lenis fuerit, virga est, si certè nodosa, vel aculeata, scorpio rectissimo nomine dicitur, quod arcuato vulnere in corpus figatur.*



CAPVT DVODECIMVM.

Parricidas culleo insui. Quid culleus, & quibus in rebus vsurpari solitus? Non semper ex corio & vtre bubulo culleum fieri, sed interdum ex lino, vel canabi, quin & è sparto. Isidori, & Fulgentij obscura de hac re verba cum Turnebo explicata. Cullei mensura & capacitas quæ? Catonis locus de cullei mensura relatus; & cum alijs auctoribus in concordiam reductus. Cullei nomen interdum in obscœnis vsurpatum videri.

SED verberum satis verborum; quamvis longa hęc quæ scripsimus, ex Martialis (1) sententia videri non debeant, *quibus nihil est quod demere possis.* Iam vlterius pergamus, & virgis affectum parricidam, tragica cullei veste in theatrum daturi, prius de culleo ipso nonnulla dicamus: quem Festus (2) collum appellat, & genus tormenti è corio definit, vbi Ioseph. Scaliger (3) ex veteribus editionibus *culleus* reponit, & hoc genus tormenti, quo afficiebantur parricidæ, significari, rectissimè admonet. E corio autem culleum fuisse, multorum auctoritate comprobatur. Nam Isidorus (4) culleum describens, inquit: *Utrem esse ex corio factum, in quo parricidæ cum simia, & gallo, & serpente inclusi in mare præcipitabantur.* Theophilus (5) etiam ἀσκὸν βόειον vertit, id est *saccum bubulum*, qua eadem ratione Anianus, (6) *culleum*, inquit, *factum de corijs saccum*. Et Iuvenalis: (7) *Et deducendum corio bovis in mare.* Sed & nostra etiam lex Hispanica idem prorsus exprimit, dum ait: *E de si que lo metan en vn saco de cuero.* Inde mirum, nec sine ratione, Scaliger (8) reputat, quod de eadem re Isidorus scribens in glossis, ait: *Culleum tunicam fuisse ex sparto in modum crumenæ factam, & solitam liniri à populo pice, & bitumine*, licèt vrnas sparteas, & amphoras sparteas ad vinum metiendum parari solere, ne si fictiles essent, tractando sæpe, vt in metiendo fit, frangerentur, Turneb. (9) admoneat; quas forte, quòd cullei vicem præstarent, cullei no-

(1) *Mart.* lib. 2. epigr. 77.

(2) *Festus* lib. 3. de verb. sig. in coll.

(3) *Ioseph. Scal.* in notis ad Fest. pag. 46.

(4) *Isidor.* libr. 5. Etym. c. 37.

(35) *Theoph.* in §. alia deinde, inst. de public. iud.

(6) *Anian.* Græcus interpres, in l. 1. de parric. in C. Theod.

(7) *Iuven.* satyr 13.

(8) *Scaliger* supr. *Christ. Colerus* parerg. c. 3. qui tamē hunc locum *Petro Danieli* tribuit.

(9) *Turneb.* lib. 7. adver. c. 23. & lib. 28. cap. 5.

nomine Isidorus donavit. Quemadmodũ & Fulgentius,(10) saccum è quacumque re factum, culleum appellat: *Culleus est*, inquit, *saccus è lino, vel canabi, vel corio factus: ab occũlendo, id est claudendo dictus; eo vtimur ad portanda frumenta.* Sed frequentius culleus ex corio erat, vt apparet, & vasis vinarij genus, in quo tamen, vt & Mantua (11) notavit, non servatur vinum, sed de loco ad locum, quemadmodum in vtribus, vehitur. Quo in sensu, & Cato (12) de re rustica, & Vlpianus, atque alij ex nostris Iureconsultis passim (13) hoc nomen accipiunt. Sed neque abest Plinius, (14) qui de maximis quorumdam hominum viribus agens: *Iunius Valens*, inquit, *meruit in prætorio Divi Augusti centurio, vehicula cũ culleis onusta, donec exinanirẽtur, sustinere solitus.* Vnde & Festus (15) ait: *Culleola dicta à similitudine culleorum, quibus vinum, sive oleum continetur.* Præterea culleus mensuræ officium apud Romanos præstabat, & vt ex Columella & Plinio tradit Brissonius, (16) & Catellianus Cota, (17) vrnas quadraginta capiebat. Quò respiciens Priscianus lib. de ponderibus, quem ijdem ipsi auctores referunt, & Forcatulus (18) etiam citavit, sic inquit:

Est & bis decies, quem conficit amphora nostra
Culleus: hac nulla est maior mensura liquoris.

Cato (19) quoque cullei mensuram quadraginta vrnas capere, sed auctuarij loco vnam præterea addi, his verbis significat: *In dolijs hoc modo venire oportet, vini in culleos singulos quadragenæ dabantur, & singulæ vrnæ.* Aliàs enim, nisi ita cum Turnebo (20) Catonem accipias, in vrna vna ab alijs differet, quod probandum non est. Capiebat ergo culleus, vt præter Alciatum, (21) Hispanus noster Mariana (22) eruditè demonstrat, amphoras viginti, vrnas quadraginta, congios 160. sextarios Romanos 960. Toletanos autem sextarios 1200. singulisque plaustris, singuli cullei vehi soliti erãt, vti veteres sculpturę marmorum indicio sunt. Denique cullei nomen pro vagina sumi, & inter obscœna vsurpari solet, vt ex Priapæis constat, & Baptista Pius (23) animadvertit.

Sed mihi vel tellus optem prius ima dehiscat.
An te pudor quàm te violem, aut tua iura resolvam.

(10) *Fulg.* voc. antiq. cap. 50.

(11) *Mantua* lib. 6 Enchirid. c. 128.

(12) *Cato* de re rust. c. 154.

(13) L. si cui vinũ, §. 1. de trit. vin. l. fin. § fin. de pig. act. l. legatum, §. vini de ann. leg.

(14) *Plin.* li. 7. c. 20.

(15) *Festus* lib. 3. in culleola.

(16) *Brisson.* verb. cullei.

(17) *Cot.* in memorab. iuris, verb. culleus.

(18) *Forcat.* de penu iuris, cap. 25. & *Tiber Dec.* li. 9. crim. c. 1. n. 9.

(19) *Cato* de re rust cap. 148.

(20) *Turneb.* lib. 23 adversar. c. 9.

(21) *Alciat.* lib. 4 dispunc. c. 1.

(22) *Marian.* de pond. & mensur. cap. 16.

(23) *Baptist. Pius* annotamen. cap. 4

CAPVT XIII.

Culleum, propriam fuisse & solemnem parricidarum pœnam, plurimis bonorum auctorum testimonijs adductis eleganter ostenditur. Plauti obscura verba hoc ex fonte cum Lambino contra Ianum Dousam vero sensu donantur. In Neronis parricidia populum variè lusisse. Cornificij, vel Ciceron. in Rhetor. verba ad hanc pœnam pertinentia, in medium adducta, & adversus Beroaldum, Catellian. Cotam. Turneb. & alios nova explicatione donata. Folliculus Lupinus quid? Reorum, vbi vltimum essent supplicium subituri, faciem ex more velari. Ligneæ soleæ, quæ reorum pedibus inijciebantur, quid? Adagium, culleo dignus.

CVLLEO insui parricidas, & in mare deijci, & hoc supplicij genus iam inde ab antiquis temporibus in tanti criminis reos institutum, licèt præiudicio quodam à nobis in superioribus dictum fuerit; hoc tamen capite, rerum dicendarum ordine ita exigente, peculiari observatione huius erit articuli tractatio suscipienda: quæ & multorum auctorum testimonijs illustris, explicationibus vtilis, & ipsa denique varietate iucunda, lectorem non parùm, vt arbitror, recreabit. Vti enim apicularum sedulum, & operosum examen, ex diversis floribus ad mellificium suavẽ colligit succum, & vt Virgilius (1) ait:

——————Liquentia mella
Stipant, & dulci distendunt nectare cellas.

Simili nos ratione, in hoc, vt in alia huius operis capita, non Iureconsultorum modò responsa, sed aliorum etiam auctorum viridaria libantes, idoneos ad mel faciendum flosculos carpimus, & in vnum, qua possumus diligentia, reducimus. Ergo vt L. Hostij, & Publicij Malleoli historiam, Ciceronis & Valerij vulgatissimum locum, & antiqua Iurisprudentũ, & noviora Cæsarum (2) oracula prætermittam, quibus cullei pœna parricidis adscribitur, & adducta sæpe, adduci sæpius citra Battologiæ vitium non possunt. Extat nobile huius

(1) *Virg.* 4. Georg.

(2) *Modest.* in l. pœna ad l. Pompeiã, *Paul.* 5. sent. tit. 24. *Constant.* in l. vni. C. de his qui parent. *Theod.* in l. 1. C. de parr. in C. Theod. & in l. 1. quorum appell. non recip. eod. C. *Iust.* in d. §. alia deind. *Alfons.* in l. 12. tit. 3. part. 7.

ius rei apud Senec. (3) testimonium, quod eò scribam libentiùs, quod iudices, quo se animo in maleficijs puniendis habere debeant, simul commonefacit, sic inquiens: *Et cùm cervicem noxio præcidi imperabo, & cùm parricidam insuam culleo, & cùm Tarpeio proditorem, hostemvè publicum imponam, sine ira, eo vultu, animòque ero, quo serpentes, & animalia percutio.* Sed & idem Seneca, qui omne genus pœnæ remedij loco ibi admovendum esse suadet: alibi, (4) clementia interdum, plus quàm castigatione opus esse, his, quæ ad rem etiam nostram spectant, verbis, ostendit: *Pater tuus plures intra quinquennium culleo insuit, quàm omnibus seculis insutos accepimus. Multò minùs audebant liberi nefas vltimum admittere, quando sine lege crimen fuit. Pessimo loco pietas fuit, postquàm sæpius culleos vidimus, quam cruces.* Agnovit quòque huius criminis pœnam Plaut. (5) dum ait: *Iube hunc insui culleo, atque in altum deportari, si vis bonam annonam*: & licèt obscuro verborum involucro in eandem respexisse videtur, dum Epidicum iocantem his verbis inducit: (6)

(3) *Seneca* lib. 1. de ira, cap. 16.

(4) *Sen.* libr. 1. de clementia, c. 23.

(5) *Plaut.* in Aulularia.

(6) *Idem Plaut.* in Epidico, act. 3. sce. 2.

Ep. *Quia ego tuum patrem faciam perenticidam*
St. *Quid isthuc est verbi?* Ep. *nihil moror*
vetera & vulgata verba.
Peratim ductitate, at ego follitim ductitabo.

Quo in loco Dionysius Lambinus rectè, vt equidem nullus existimo, ad supplicia patricidarum allusum advertit, quos in peram (quam ille itidem quasi culleum interpretatur) insutos, in profundum abiectari moris fuisse didicimus. Vnde Poeta formulam illam, *Peratim ductitate*, è *Pera* composito adverbio festivè deduxit, quasi diceret, *In culleum insuite.* Etsi Ianus Dousa, (7) longè diverso sensu Plauti verba accipienda esse arbitretur. Apuleius (8) etiam, cùm de privigno parricidij à noverca insimulato tractaret: *Nec quisquam*, inquit, *decurionum tam æquus remanserat iuveni, quin evidentèr noxæ compertum insui culleo pronunciaret.* Et Iuvenalis, (9) ex pœna ipsa parricidam significans, sic ait:

(7) *Ianus Dous.* lib. 2. Plauti. explanat. cap. 16.

(8) *Apulei.* lib. 10. asini aurei.

(9) *Iuven.* satyr. 13

Confer & artificem, mercatorèmque veneni,
Et deducendum corio bovis in mare, cum quo

Clau-

Clauditur adversis innoxia simia fatis.

Et alibi Neronis matricidium, & aliorum cognatorum cædes ab eo commissas reprehendens. (10)

(10) *Idem Iuven.* satyr.8.

Libera si dentur populo suffragia, quis tam
Perditus, vt dubitet Senecam præferre Neroni?
Cuius supplicio non debuit vna parari
Simia, nec serpens vnus, nec culleus vnus.

Principum enim scelera vt impunita manere posint, notam tamen, & reprehensionem populi effugere non posse, rectè Casiod. (11) his verbis scripsit: *Nam malo instituto vivere, nec principi fas est, quando & de illo populus occultè potest dicere, cui mores suos publicè nullus ausus est imputare.* Id quod, vel hoc Neronis exemplo denotatur, in quem etiã vivum adhuc, & imperij habenas moderantem, varijs scommatibus multi, vt Sueton. (12) est auctor, luserunt. Nam Datus, Attellanarum histrio, canticum quoddam recitans, ita illum demonstravit, vt bibentem, natantèmque faceret: exitium C. Claudij, quem Nero veneno, & Agrippinæ, quã naufragio sustulit, significans. Et alius Neronis statuæ culleum apposuit, hoc addito elogio, *Merueras, sed ego quid possum?* Sed & alij non minùs facetè, Orestis & Alcmæonis nominibus illum appellitarunt, & impium eius matricidium ita admodùm subtiliter carpserunt.

(11) *Casiod.6.* variar.

(12) *Sueton.* in Nerone, cap. 39.

Quis neget Æneæ magna de stirpe Neronem?
Sustulit hic matrem, sustulit ille patrem.

Verùm, vt innumera alia bonorum auctorum testimonia de culleo parricidarum agentia prætercam, vnus nobis Cicero, (13) sive quisquis ille est, qui Rhetoricorum libros scripsit, ad partes vocetur, qui solemnem huius supplicij imponendi morem, his verbis eleganter expresit: *Est lex qui parentem necasse iudicatus erit, is obvolutus, & obligatus culleo, devehatur in profluentem. Malleolus iudicatus est matrem necasse, ei damnato, statim folliculo lupino os obvolutum est. Et soleæ ligneæ pedibus inductæ sunt. Deinde est in carcerem deductus, vt ibi esset tantisper, dum culleus, in quem coniectus in profluentem deferretur, compararetur.* Quibus in verbis, qui folliculum lupinum pro parricidæ culleo à Cicero-

(13) *Cicer.* 1. Rhet. ad Heren. & lib. 2. de invent.

ne

ne positum putant, meritò à Philippo Beroaldo (14) notantur: qui lupinum folliculum, tegumentum potiùs quoddam ex lupina pelle confectum fuisse arbitratur, quo, vt idem Cicero ostendit, velatus parricida, in carcerem ducebatur, interim dum culleo insutus vltimas pœnas pẽdebat. Quam Beroaldi sententiam Catellianus quòque Cota (15) ad verbum transcripsit, & Adrian. Turnebus (16) sequutus videtur; ideò parricidæ os folliculo obvolui subijciens, quòd indignum eum iudicarent, qui communi spiritu, lucèque frueretur: Lupinum verò esse folliculum voluisse, feritatem significantes eius, qui necem atrocem & acerbam sua manu parenti intulisset. Mihi vero certius esse videtur, eo in loco frequentem puniendorum reorum modum notari, quorum facies vbi iam iam pœnas essent daturi obnubebatur, vt ex Livio (17) colligitur, dum legem, qua Horatius perduellionis damnatus afficiendus erat, scribit: *Duum-viri perduellionem iudicent. Si à duum-viris provocaverit, provocatione certato: si vincent, caput obnubito: infelici arbori reste suspendito.* Et ex Hegesippo, (18) qui inquit: *Dum percussor moratur, clausis iam fasciola oculis, sese proripuit ad Romanos.* Et ex Ammiano Marcellino: (19) *Carnifex rapinarum sequester, & obductio capitum, & bonorum vbìque mulctatio.* Et ex libro Esther, (20) vbi cùm Aman ad crucem raperetur, *statim operuerunt faciem eius.* Conducunt quòque Festi verba in *nuptias*, qui in nostro casu ait: *Legem Parenstam iubere caput eius obnubere, qui parentem necavisset.* Quem locum mirum est quàm feliciter à mendo vindicarit Ioseph. Scalig. Sed & in illis Ciceronis verbis, *ligneæ soleæ pedibus inductæ sunt*, eiusdem Turnebi (21) iudicium probare non possum, dum ligneas soleas parricidarum pedibus induci arbitratur, nè communi reliquorum hominum è corio calceatu vteretur, nevè calceamenta quibus homines vti solerent, polluerent, si ea pedibus suis calcarent, nec terram, communem omnium parentem, nudis pedibus tangerent. Existimòque magis ad lignum quoddam, quod in Barathro, sive Tulliano erat, Ciceronem respicere, quo reorum pedes, interim dum ad supplicium ferebantur constringi solebant. Vt ex his

(14) *Beroal.* in comment. Apul. d. lib. 10.

(15) *Catell. Cota* in memorabil. verb. culleus.

(16) *Adrian. Turneb.* lib. 13. advers. cap. 13.

(17) *Livius* lib. 1.

(18) *Hegesip.* lib. 5. cap. 47.

(19) *Ammian. Marcel.* lib. 14.

(20) Lib. Esther, c. 7.

(21) *Turneb.* supr.

(22) *Aurel. Prud.* in hymno Vincentij, & vide *Forner.* lib.2.sel.c.1. & *Cuiac.* lib.9. observat. cap.37.

his Aurelij Prudentij (22) mundissimis versibus colligi potest, vbi Barathrum eleganter describens, sic ait:

Est intus imo ergastulo
Locus tenebris nigrior,
Quem saxa mersi fornicis
Angusta clausum strangulant.
Æterna nox illic latet
Expers diurni syderis,
Hic carcer horrendus suos
Habere fertur inferos.
In hoc barathrum conijcit
Truculentus hostis martyrem,
Lignòque plantas inserit
Diuaricatis cruribus.

Nisi quis fortè parricidæ capiti, folliculum obvolvi, ligneas etiam soleas pedibus induci, magis admittat, vt insutus posteà culleo, & in profluentem deiectus, diutiùs nataret, & (quod in hac pœna curari inferiùs docebimus) ita super aquam detineretur, vt mergi non posset. Folliculum enim à folle deduci, & inflatam vento pelliculam significare, planissimum est; vnde folliculorum ludus apud antiquos maximè celebratur, quo Iulium Cæsarem, Octavium, Dionysium Tyrannum, nostrùmque Scævolam I. C. remisso à negotijs animo lusisse, memoriæ prodidit Alex. ab Alex. (23) Sed & illud corolarij vice superioribus adnectemus, ex hoc parricidarum supplicio tracta similitudine, quemlibet hominem enormiter scelerosum, proverbiali figura *Culleo dignum*, vt Erasmus (24) advertit, appellari cœpisse: & interdum alia præter parricidium crimina, cullei pœna vindicata, litterarum monumentis proditum esse. Nam vt Attilium duum-virum silentio prætercam, quem (vt ex Valerio (25) alio loco retulimus) sacrilegij reum, Tarquinius Rex culleo insutum in mare deiecit; Plutarch. (26) scribit, Tiberio Graccho interfecto, C. Vilium eius familiarem, tanquàm seditiosum civem, culleo cum anguibus insutum, mortem obijsse. Idem etiam Plutarchus, (27) Cyrenenses olim Mithridatis tempore Leandrum quendam fratricidam simul

(23) *Alex.* libr.3. genial.c.21.

(24) *Erasm.* Chil.4 centur.9. adag.18. culleo dignus.

(25) *Valer.* li.1.c.1.

(26) *Plut.* in Gracc.

(27) *Idem* lib. de claris mulier.

mul

mul & tyrannicidam, culleo insutum, in mare deturbasse, testatur. Anthiochus quòque Rex, vt Polybius (28) recenset, Achæum inimicum sibi hominem, per fraudem ex Sardium arce deduxit, & vbi miserum illum admutilavit, & extremas eius partes succidit, deinde capite eius resecto, & in asininum culleum coniecto, reliquum corpus crucifixit. Ex qua historia Iustus Lipsius (29) & explicat, & emendat Ovidium, (30) dum ait:

(28) *Polyb.* lib. 8.

(29) *Iust. Lips.* lib. 1. de cruce, c. 4.

(30) *Ovid.* in Ibim.

More vel intereas capti suspensus Achæi,
Qui miser aurifera teste pependit aqua.

Neque absimili ratione Tomyris Scytharum regina, filij necem, capto & occiso Cyro qui eum interfecerat, vindicans, caput eius in culleum sanguine repletum, vt Herodotus, (31) & Iustinus commemorant, conijci iussit, cum hac exprobatione crudelitatis: *Satia te sanguine, quem sitisti, cuiusque insatiabilis semper fuisti.* Barbarorum etiam quorumdam morem fuisse tradit Valerius, (32) mactatarum pecudum intestinis, & visceribus egestis, homines inserere, ita vt capitibus tantummodò emineant, atque diutiùs pœnæ vt sufficiant, cibo & potione infelicem spiritum prorogare: donec intus putrefacti, laniati sint animalibus, quæ tabidis corporibus innasci solent. Quod pœnæ genus Apuleius (33) elegantissimis verbis describit, quæ tamen, ne nimis huius capitis moles excrescat, commodiùs erit apud ipsum auctorem legenda relinquere. Sed illud omitti non potest, pœna cullei adulteros quòque aliquando fuisse punitos, vt constat ex Constantij & Constantis AA. ad Catullinum decisione, in lege 4. quorum appellat. non recip. in C. Theod. vbi post alia, sic habetur: *Quod deinceps in huiusmodi criminibus convenit observari, vt manifestis probationibus adulterio probato, frustratoria provocatio minimè admittatur, cùm pari, similìque ratione sacrilegos nuptiarum, tanquàm manifestos parricidas insuere culleo vivos, vel exurere, iudicantem oporteat.*

(31) *Herodot.* lib. 2. *Iust.* lib. 1.

(32) *Valer.* lib. 9. c. 2. in fin.

(33) *Apuleius* lib. 7. asini.

(***)

CAPVT XIIII.

Canis, Gallus gallinaceus, Simia, & Vipera culleo insui, quo primum tempore cœperint? Varias esse in hac quæstione Ærodij, Hottomanni, Magij, Coleri, & aliorum sententias, Simiam planè, & viperam in hoc supplicio apud veteres inveniri. Gallum verò, & canem non ita. Inde Hottom. in Modestini responso Triboniani manum agnoscere. An rectè? Quænam fuerit insuendorum horum animalium generalis inquiritur ratio, & explosa ridicula quadam antiquorum, alia Theophili vehementer probatur.

SIMVL cum parricidis, canem, gallum gallinaceum, simiam, & viperam, insui debere in culleum, atque in mare deijci, manifestis iuris nostri (1) auctoritatibus comprobatur. Et Cuiacius (2) se in sententijs Adriani Imp. quæ habentur inter glossas veteres, eandem pœnam legisse commemorat, eo tamen adiecto, vt parricida cum illis animalibus plaustro iuncto nigris bobus ferri in mare debeat, & in profundum demergi. Sed quo tempore, quave ratione horum animalium cœtui parricidæ fuerint aggregati, haud facilè scriptores comperiũt. Nam quoad primum, sunt qui existiment, (3) Ciceronis tempore nullum ex his culleo insui, alioqui ab eo, dum tam diligenter parricidarum pœnam exaggerat, prætermitti non potuisset; neque statim reddita ratio congrueret, dum tradit, (4) maiores noluisse feris parricidæ corpus obijcere, ne bestijs quoque, quæ tantum scelus attigissent, immanioribus vteremur. Quoad secũdum verò antiquiores omnes, & ex recentioribus multi, ridiculas adeò rationes excogitarunt, vt consultiùs me iudice facere viderentur, si, vt in alijs solent, ad Iuliani (5) dictum recurrerent, quo *non omnium, quæ à maioribus tradita sunt, reddi posse rationem* admonuit; aut cum Seneca (6) faterentur, *Iureconsultorum responsa valere, etiã si ratio non reddatur*; aut cum Neratio, (7) *rationes eorum, quæ constituuntur, inquiri non oportere, ne aliàs mol-*

(1) D. leg. penult. d. l. vnic. d. §. alia deinde. d. l. 7. tit. 7. part. 7. cum alijs.
(2) *Cuiac.* in parat. & in posthum. recitat. ad tit. C. de his qui parent.
(3) *Pet. Ærod.* lib. 8 decret. tit. 6. cap. 9. *Hottom.* in indice legũ, c. de l. Pomp. *Magius* 4. misc. c. 8. *P. Christ. Coler.* parerg. c. 3.
(4) *Cicer.* in orat. pro Roscio Amer.
(5) *Iulian.* in l. non omnium. D. de legibus, *Cuiacius* 8. obs. cap. 12.
(6) *Senec.* lib. 14. epist.
(7) *Nerat.* in l. & ideò, D. de legibus.

multa ex his, quæ certa sunt, subvertantur. Ego autem, vt vtraque in re meum interponam iudicium, viperæ, & simiæ mẽtionem in hoc supplicio apud antiquos auctores reperio, vt suis locis ostendam; canis verò, & galli, in Modestini dumtaxat, & Cæsarum de hac pœna sanctionibus: ac proindè non omnino Hottomanni (8) opinionem reijcerem, qui existimat, Constantiniana demùm lege hæc animalia cæteris superaddita, & verendum esse, ne huius novæ constitutionis causa, aliquid Tribonianus in Modestini (9) responso commiserit, nisi me in contrarium Adriani sententia, in veteri glossario ab Henric. Steph. relata, vocaret, cuius infrà cap. 18. meminimus, ex qua constat, iam inde ab Adriani temporibus hæc omnia animalia includi solere. Quod autem ad causam, seu rationem spectat, ob quam hæc animalia parricidæ sociari iubentur, id circò institutum videri potest, vt Ærodius (10) scribit, vt de eo non tanquàm de homine, sed tanquàm de bruto supplicium sumi videretur, quem ab hominibus ad bestias remitteret. Aut, quod Theophilus, (11) Græcus Institutionum paraphrastes, magis admittit, quoniam hæ belluæ similes parricidæ mores habere videantur, cùm ex his aliæ parentes occidant, aliæ non se contineant, quin cum illis pugnent, & certent. Nam quod Cinus, (12) & alij probarunt, ideò hanc diversorum animalium commixtionem fieri, quòd simia naturali timore percita fugetur à cane, simia gallum fuget, & gallus viperam, quæ omni destituta adiutorio, in parricidæ corpus, quasi in asylum ingreditur, & eius præcordia corrodens, tanti sceleris meritas exigit pœnas, annilem profectò fabulam, & ægri somnium esse nemo non videt, & adeò nugatorium commentum, vt vel pudeat illud cordatis hominibus in mentem venisse, & à nobis esse in hæc nostra scripta relatum. Sed verum nimirùm est, quod olim in philosophia tradidit Plato, (13) in Iurisprudentiæ hodie disciplina contingere, vt nullum sit delirium, nullum tam impudens mendacium, quod suos non habeat assertores. Quod & Plinius (14) his verbis scribit: *Mirum est, quò procedat Græca credulitas. Nullum tamen impudens mendacium est, vt teste careat.*

(8) *Hottom.* vbi sup. *Vvesemb.* in d. l. §. alia deind. n. 3.

(9) In d. l. pœna.

(10) *Ærod.* supra.

(11) *Theoph.* in d. §. alia deinde, quem sequitur *Eguinar.* ibi.

(12) *Cinus* in d. l. vnic. C. de his qui parẽt. *Iacob. Baullen.* in repet. l. capitalium, §. famosos, fol. 11. col. 1. D. de pœn. *Ant. Gom.* 3. tom. cap. 3. num. 3.

(13) *Plato* relatus à *Petr. Crin.* de honest. discip. lib. 11. cap. 5.

(14) *Plin* lib. 8. de nat. hist. c. 22.

CAPVT XV.

Canis, quod cum parricida ſymbolum habeat? & cur ſimul cum illo culleo includatur? Forcatuli, & Covarruv. rationes; quòd immundus ſit, & impurus, vel quòd nimis erga dominos fidelis, multis priùs teſtimonijs, & exemplis ornatæ poſteà tanquàm minus ad rem facientes reijciuntur. Canum quorumdam docilitas, & fidelitas admiranda. De Vlyſſeo Cane nonnulla. Lares caninis tergoribus quare? Novæ rationes vltra alios tentatæ. Rabidi canes dominos petunt. Canes in parentes crudeles. Matres ſaliunt. A Romanis odio habiti, & quotannis in ſupplicium rapti, & quare?

SED vt ſymbolicam vniuſcuiuſque ex his animalibus ſigillatim perſcrutemur rationem, & in quo parricidæ ſimilitudinem habeant, tam ex auctorum ſententijs, quàm ex ipſius naturæ penetralibus eruamus, à cane nobis initium faciendum eſt. Quem Stephanus Forcatulus, (1) & Petrus Plaza ideò huic ſupplicio adhibitum putant, quòd ſceleratum, & immundum hominem oſtendit. Conſtat nàmque, canem obſcœnum, & immundum animal eſſe, tum ex Virgilio, (2) dum ait:

Obſcœnique canes, importunæque volucres.

& Horatio (3) ——*Turpis, & excors,*

Vixiſſet canis immundus, & amica luto ſus.

Tùm verò ex Plutarcho, (4) qui hac ex cauſa ſcribit, canem in Athenienſium arcem admitti fas non eſſe, nec Delum inſulam attingere, & ex alijs, quæ ex Tiraquello, (5) eius ſuppreſſo nomine, ſibi Plaza (6) ſuppoſuit. Vnde eum, qui plus nimio ad impudentiam declinat, caninum oculum habere veteri proverbio dici ſolitum, ex Polluce adnotavit Cœlius Rhodig. (7) & eum qui facie canem referat, immundum & impudentem hominem futurum, Ioannes Nicolaus Porta (8) teſtatur. Id quod adeò apud veteres conſtitutum, & exploratum erat, vt convicij, & maledicti loco, ad alicuius turpitudinem, & inverecundos mores notandos, cani-

(1) *Forcat.* dial. 34. *Plaza* in epit. delict. cap. 22.

(2) *Virg.* 1. Georg.

(3) *Horat.* 1. epiſt. 2.

(4) *Plutar.* in problem. græc. c. 3.

(5) *Tiraq.* in l. 15. connub. num. 105.

(6) *Plaza* d. c. 22.

(7) *Cœl. Rhod.* lib. 17. ant. lect. c. 27.

(8) *Ioan. Nicolaus Porta*, de Phyſognom. hum. lib. 4. cap. 24.

ninum nomen vsurparetur. Hinc namque, vt Laertius, (9) & alij recensent, Diogenes ille Philosophus, quòd canum more passim, publicè, & nonnumquàm in foro, Venerem perageret, Cynicus dictus est. Et Terentius Chermetem, & Gnatonem sic loquentes facit inter se, quodam loco, (10)

Ch. *Diminuam ego caput tuum hodie, nisi abis.*
Gn. *Ain verò canis? siccine agis!*

Et Horatius, (11) in maledicum quemdam poetam,

Quid immerentes, inquit, *hospites vexas, canis,*
Ignavus adversum lupos?

Et Vespasianus Demetrium Cynicum in itinere obvium sibi, ac nèque assurgere, nèque salutare se dignantem, oblatrantem etiam nescio quid, satis canem habuit appellare, vt Sueton. (12) refert. Quibus testimonijs alia adfabrè adijcit Petr. Faber, (13) quemdam Ciceronis (14) locum ex his eleganter exponens. Quò fit, vt mirum videri possit, quod se apud veteres scriptores legisse Pierius (15) commemorat, Vulcani templum apud Ætnam Siciliæ montem fuisse, cuius locum incolerent canes, qui castè, pièque adeuntibus blandirentur, impuros verò pollutòsque, rem quasi divinitus præsagientes, miserabiliter lacerarent. Nec enim canes impudentiæ & obscœnitatis (impudici ipsi adeò & immundi) apti vindices videbantur. Verùm adhuc Forcatuli ratio licèt his auctoritatibus corroborata, à quæstione nostra tòto quod aiunt cælo aberrare videtur. Quid enim rogo impudentia cum impietate? & cum crudelitate immunda canum natura, commune habet, aut simile? Quamobrem Did. Covarr. (16) aliam huiusce rei rationem commentus, scribit, Plinio (17) teste, canem fidelissimum homini animal esse, & idcircò ad arguendam parricidæ infidelitatem, vt cum eo culleo insueretur inductum. Cui sententiæ plurima quidem, nec iniucunda relatu gravissimorum auctorum (18) testimonia favent, qui exemplis adductis miram canum in dominos fidem, obsequium, & acceptorum beneficiorum memoriam, summis laudibus prosequuntur. Quod haud latuit doctissimum Virgilij interpretem Servium, in illud Æneid. (19)

(9) *Laertius* in vit. Diog. *D. Aug.* de civit. Dei, lib. 14. c. 20. *D. Chrys.* homil. in Math. 34.

(10) *Teren.* in Eun. act. 4. sce. 7.

(11) *Horat.* in lib. Epod. Od. 6.

(12) *Suet.* in Vespas. c. 13.

(13) *Pet. Fab.* lib. 1. semest. c. 9.

(14) Ex orat. in Pisonem.

(15) *Pier. Valerian.* Hierogl. lib. 5. fol. 40.

(16) *Covarr.* in Clement. si furiosus in initio 2. p. num. 12.

(17) *Plin.* lib. 8. c. 40.

(18) *Plin.* sup. *Ælian.* de hist. anim. lib. 1. c. 9. *Erasmus* in adagio, Canis vindictam. *Patric.* lib. 1 de reg. tit. 6. *Alexand.* lib. 3. gen. c. 7. *Natal. Com.* lib. de venat. *Cedrenus* inter Zonaræ annal. tom. 3. fol. 99.

(19) *Servius* in Virgil. 8. Æneid.

Crosśumque canes comitantur herilem.

(20) *Martial.* lib. 14.epig.200.

& epigrammatiſtam Poetam, (20) dum ait:

Non ſibi ſed domino venatur vertagus acer,
Illæſum leporem qui tibi dente feret.

Et vt deficerent alia, Vlyſſei canis exemplo ſatis oſtenditur, qui, poſt longa temporum ſpatia Vlyſſem in patriam redeuntem, & domo à Penelope ſub peregrini habitu receptum, primus cognovit, & motu caudæ adulans domino, illũ Penelope vxori aperuit, vt ex Homero Baptiſta Pius (21) latè commemoravit. Qui ibidem ex Ariſtotele (22) tradit, hunc canem vigeſimo anno mortuum; eòque Martialem (23) reſpicere dum longa die conſumptum, his verbis, ad rem etiam noſtram facientibus, cecinit.

(21) *Bapt.Pius* annotam.c.3.
(22) *Ariſtot.* hiſt. ani.lib.6.
(23) *Martial.* lib. 11.epig.69.

Lydia dicebar, domino fidiſsima Dextro,
Qui non Erigones mallet habere canem:
Nec qui, Dictæa Cephalum de gente ſecutus,
Luciferæ pariter venit ad aſtra Deæ,
Non me longa dies, nec inutilis abſtulit ætas
Qualia Dulichio fata fuere cani.

Vnde, & apud Ægyptios, & alias nationes, canem & gratitudinis, & obſequij, atque obedientiæ Hieroglyphicon eſſe, Pierius Valerianus (24) teſtatur, inſigni cuiuſdam canis exemplo relato, qui in Marcelli theatrum, ſpectatore Veſpaſiano, à Mimo domino introductus, omnia quæ ad ſcænam neceſſaria erant, quæque vix ab homine expleri poſſent, magna omnium admiratione colluſit: modò mortuum ſimulans, modò triſtem, modò hilarem vultum, vti fabulæ exigebat commentum, oſtendens. Quod tamen, imò & fidem omnem illud excedere videtur, quod Ioannes Zonaras, (25) graviſsimus alioqui ſcriptor, de alio cane cuiuſdam fabri æris, Andreæ vocati, recenſuit; ad quem ſpectandum anno Imperij Iuſtiniani 17. confluente populo, multi ſuos annulos in vnum acervum congeſtos ante canem poſuerũt, quos domini iuſſu, cuique ſuum citra errorem attulit. Idem rogatus, qui ex his qui adeſſent dives eſſet, quis pauper, quæ mulier meretrix, quæ vidua, quæ vxor, & id genus alia: ea quòque omnia abſque omni errore demonſtravit, veſte cuiuſ-

(24) *Pier.*vbi ſup. fol.40.& 42.

(25) *Ioan.Zonar.*3. tom.ann.fol.94.refert, cũ multis alijs canum miraculis, *Simon Maiolus* in diebus canicu. colloq.7.pag.245.

iuſque ad quæſtionem ore prehenſa. Ex quibus iam ſatis colligitur, quanta inſit canibus erga dominos fides, & obſervatio, quantàque gratitudine illis educationis vicem rependant, pro quibus ſępe mortem etiam oppetere viſi ſunt; longè diſsimili à parricidis ratione, qui mente præditi, naturæ legibus, quas ex canibus diſcere poterant, inſuper habitis, non modo parentibus non obſecundant, verùm in eos impias, ſacrilegas, & nefarias manus audent inferre. Quibus illud quoque non ineptè ſubijci poterit, Lares Deos, quibus familiæ totius cura à Romanis credita erat, caninis tergoribus, ac pellibus veſtitos, & ornatos fuiſſe, non alia ratione, ſi Alex. & Pierio (26) fides eſt adhibenda, quàm quòd domus fidi cuſtodes ſint, & alienis formidoloſi, domeſticis verò blandi, atque ad ſtrepitus nocturnos ſolliciti. Vndè non omnino malè forſitan coniectabimur, Dijs Laribus, patris familias nece, præſertim à filio eorumdem ſacrorum participe (27) illata, offenſis, & violatis, canes, qui Lares ipſos ſignificarent, cum parricidis eſſe in culleum immiſſos, vt patratum in Deos facinus expiarent, & paternæ necis competens ſupplicium depoſcerent.

(26) *Alex. ab Alexand.* 3. gen. c. 12. *Pierius* ſupra.

(27) L. pronunciatio. 195. §. familiæ, de verb. ſignif. vide infra lib. 2. c. 2.

Verùm & ſi in re hac cimmerijs (quod aiunt) tenebris involuta, & in qua natatore Delio ad certam rationē eruendam opus eſt, faciliùs ſit aliorum opiniones reprehendere, quam non reprehendenda in medium proponere. Laudo equidem Covarruvię iudicium, & noſtris conſiderationibus ſtabilitum, non vſquequàque reſpuendum exiſtimo. Sed quoniam Theophilus, quem ſupra retulimus, generaliter putat, hæc animalia culleo inſui, quòd ſe adverſus parentes impiè quòque, & crudeliter gerant, videamus adhuc, an in cane aliquid ſimile reperiatur? Et verò ego illud tantùm comperio, eam eſſe huius animalis naturam, vt rabie percitum, non iam fidei, & educationis memor, dominum, & domeſticos ab alijs diſcernat, ſed imò illis plerumque rabificum inferat morſum, haud aliter quàm facere parricidas videmus, qui præfractis moribus, & ferocientibus animis, non iam divina, non humana iura curantes, eos audent indigniſsimè vita privare, propter quos hanc ſuaviſsimam lu-

cem

(28) *Pierius Valer.* lib.14.Hierog.fol. 107.

(29) *Balduin.* in d. §.alia deinde, nu. 30.& 31.

(30) *Plutar.* in problem.

(31) *Plin.* lib.29.c. 4. *Cœlius* lib.17.ca. 28. *Alex.* lib.3.c.12

(32) L.veluti, de Iustit.& iure.

(33) *Cicer.* in 1.epist.ad Lentul.

(34) *Tiber.Decian.* lib.9. crimin.c.16. nu.12.vide adagiũ, cane peius, & angue odit.

cem aſpexerint. Niſi fortè dicere cum Pierio (28) malimus, canes eam ob cauſam idem cum parricida ſupplicium ſubire, quòd ipſi impiè etiam facere videantur, cùm & ſorores, & matres ſalliant: vel cum Balduino, (29) canem, vt Plutarchus (30) ſcribit, quòd pugnax eſſet animal, atque in primis ferox,& immundum ſimul, fuiſſe ab omnibus olim templis prohibitum, ipſique ſacerdoti,qui puriſsimum Deũ coleret, abominabilem. Ac proinde rectè impio,& impuro, crudelìque parricidæ adiunctum, qui parentem, quem veluti Deum quemdam colere debebat, violavit,& hoc veluti ſanctiſsimum templum immani ſcelere profanavit; vel tandem non minùs probabiliter conſideremus, canes, vt Plinius,& ex eo Cœlius,& Alexander ab Alexandro (31) retulerunt, iam olim à Romanis odio habitos, & patriæ proditores declaratos fuiſſe, eò quòd in Capitolium irruentibus gallis, ipſi muti,& ſine latratu egerint, anſeribus ampliter, & ſonorè inclamantibus, vnde eos quotannis in ſupplicium rapere,& inter ædem iuventutis,& Sumani, cruci affigere, cœptum fuit, anſere inſidente,cui contrà plurimum ſemper honoris detulerunt. Atque ita Romanos, odioſos ſibi canes, cum odioſo Dijs,& hominibus parricida, eodem ſupplicio perire voluiſſe: cùm non minùs qui patriam, quàm qui parentes violat & prodit, peccare videatur, (32) quod & nos latiùs inferiùs notabimus, & Cicero (33) ſenſit, dum dixit: *Vim nèque parenti, nèque patriæ inferri oportere.* Accedit his,infernales furias canum nomine denotari,illorùmque odium notabile eſſe,vt non ineptè Tiberius Dec. (34) conſiderat.

(†)



CA

CAPVT XVI.

Gallus gallinaceus cur parricidam comitetur? Angeli delirium exploditur. Et Accursij item, qui gallum gallinaceum malè castratum interpretatur, & pessimè castratos gallos reddi fortiores contendit. Gallinaceus cur appelletur? Galli appellatio varia. Galli Deæ Cybeles sacerdotes cur ita dicti? Cur essent castrati? Pugnacissimos esse gallos, & natura vehementer viperis infensos, inde, secundùm recentiores, parricidij pœnæ adaptari. Plura de gallorum pugnis, & vbi hodie in vsu. Vnde gallorum ludus, qui à pueris Bachanalium tempore fit, originem duxerit? Galli in matres crudeles. Petrum Greg. in Lucretij Carminum allegatione fœdè lapsum. Gallos nimis esse vxorios, & prolis amantes.

ECCE Scyllam, id est insignem caninis latratibus scopulum, vix dum Neptuno favente transuecti, iam iterum naufragium facimus, & in periculosum Charybdis saxum incidimus, cùm se se nobis Gallus gallinaceus offerat pertractandus, in cuius expositione, & ecquid simul cum parricida culleo insuatur? reddenda ratione, nullus est interpretum, qui feliciter vastum hoc pelagus transfretaverit, quìque ingenij, & existimationis iacturam non fecerit. Nam, vt Angeli (1) ineptias prætream, qui gallum hunc, non pro gallinaceo accipiendum contendit, sed pro volucre alia, quæ in terris Fori Iulij nascitur, ingentis, vt ipse ait, magnitudinis, & faciem multùm grossam habente. Accursius, (2) non longè meliori iudicio gallum gallinaceum, capponem, id est castratum gallum interpretatur, quem, quod acriter cum serpentibus dimicet, huic supplicio adhibitum putat. Cuius tamen opinio, & in verbis, & in re ipsa falsa, admitti non potest. Certiùs namque est, gallum gallinaceum, vt & Budæus, (3) & alij notarunt, non pro castrato accipi, sed pro eo potiùs, qui testiculos habeat, & vt Quincilianus (4) rectissimè advertit, sic interdum appellari, ob ὁμωνυμίαν vitandam, id est erro-

(1) *Angel.* in d. l. pœna.

(2) *Accurs.* in lege penult. de parric. & in l. vnic. C. de his qui parent.

(3) *Budæus* in annotat. poster. ad d. l. penult.

(4) *Quintil.* lib. 7. inst. cap. 9.

rem, qui ex nominum similitudine nasci posset; cum galli appellatio pluribus rebus conveniat, & simpliciter posita, vtrùm gentem, an avem, vtrùm nomen, an fortunam corporis denotaret, incertum vtique esset. Nec refert Cybeles Deæ sacerdotes, quibus genitalia abscissa erant, gallos fuisse appellatos; nam id nomen, vt Herodianus (5) ait, à flumine Phrygiæ Gallo, eis inditum est: quod & Sextus Festus Pomp. (6) luculentiùs his verbis ostendit: *Calli qui vocantur, Matris magnæ comites, dicti sunt a flumine, cui nomen est Gallo, quia qui ex eo bibissent, in hoc furere incipiant, vt se privent virilitatis parte.* Et Ovidius (7) in Fastis, sic inquiens:

(5) *Herodian.* li. 1.

(6) *Fest. Pomp.* lib. 7 de verb. sign. in galli.

(7) *Ovid.* 4. Fastor.

Cur igitur gallos, qui se excidère vocamus?
Cùm tantùm à Phrygia, Gallica distet humus?
Inter, ait, viridem Cybelen, altásque Celænas,
Amnis it insana nomine gallus aqua.
Qui bibit inde, furit; procul hinc discedite, quis est
Cura bonæ mentis: qui bibit inde, furit.

Quanquam alij, vt Rosinus (8) refert, aliam afferant etymologiam, & à Gallo quodam, qui primus Cybeles sacerdos fuerit, dictos eos fuisse arbitrentur. Rursus & in eo est Accurs. tota, quod aiunt, decempeda lapsus, quòd castratum gallum, fortiorem, validiorèmque ad pugnam fieri putat: Nam etsi Baldus (9) omne animal castratum, excepto homine, melius reddi tradiderit. Certiùs est tamen, quod ad vires attinet, gallum, vt & cætera alia animalia, molliorem, debiliorem, & timidiorem abscisis genitalibus reddi, propriúsque ad gallinæ naturam accedere, cantum amittere, nèque eo temporis spatia metiri, ova incubare, & galli erga gallinas liberalitate amissa, suo tantùm ventri studere, vt rectè scripsit Angles, (10) & sentire videtur Martialis, (11) dum ait:

(8) *Rosin.* de antiquit. Roman. lib. 3. cap. 27.

(9) *Bald.* in l. 1. nu. 2. C. de Eunu. & in l. Eunuchis, C. qui testam. fac. poss.

(10) *Angles* de propriet. rerum, lib. 12. cap. 17.

(11) *Martial.* lib. 13. Epig. 63.

Ne nimis exhausto macresceret inguine gallus,
Amisit testes, nunc mihi gallus erit.

Et in Eunucho homine expresit Ovidius, (12) sic dicens:

(12) *Ovid.* libr. 2. amorum, eleg. 3.

Non tu natus equo, non fortibus vtilis armis,
Bellica non dextræ convenit hasta tuæ.
Ista mares tractent: tu spes depone viriles, &c.

Qua-

Quare his relictis, videamus an ne recentiores interpretes, congruentius aliquid hac in parte repererint? Et ſanè eorum fermè omnium (13) iudicium eò tendit, vt probent, gallum gallinaceum pugnaciſsimum eſſe, & admodùm viperis,& reliquis ſerpentibus infenſum, ideòque ſimul culleo inſui,vt his pugnantibus gravius parricida affligatur. In cuius rei confirmationem, ego illud adijcio, adeò inſitum eſſe natura ipſa inter gallos, & ſerpentes diſsidium, vt etiam mortui ſibi adhuc repugnare videantur. Nam Plinio (14) teſte, carnes gallorum,& crudæ,& calidæ,ſuper viperæ morſum appoſitæ, veneno medentur. Rurſus & illud, gallos ita eſſe pugnaces,ferocèſque, vt iuxta eiuſdem Plinij (15) ſententiam, dimicatione inter ſeſe imperium,& regnum vniuſcuiuſque domus adquirant, nèque finis ſit ſæpe commorientibus. Sed & Tanagreos, Medicos, & Calcidicos, idem Plinius extollit, quòd ad bella tantùm, & aſsidua prælia nati videantur. Et Pergami omnibus annis ſpectaculum gallorum, ceù gladiatorum publicè edi affirmat. Quin & Athenienſes etiam legem poſuiſſe, vt galli gallinacei quotannis in theatro certamen inirent, ex Æliano, (16) & alijs dedicimus; eò quòd cum Themiſtocles, exercitum adverſus Barbaros educeret, ſumpta ex gallis, quos pugnantes vidit, occaſione, militum animis virtutis incitamentum iniecit. Romæ quoque has gallorum pugnas fieri ſolitas, ex Columella, (17) & alijs latè Beroaldus (18) oſtendit. Et apertè ex Herodiano (19) colligitur,qui cùm de Severi filijs loqueretur, ita inquit: *Puerili primùm certamine, edendis coturnicum pugnis, gallinaceorùmque conflictibus, ac puerorum colluctationibus.* In pluribus quòque Galliæ partibus,Bacchanalium tempore (carnis privium vocant) hoc gallorum ſpectaculum per pueros annis ſingulis fieri, & galli vincentis dominum, regem gallorum creari, Nicolaus Boerius (20) recenſet. Quo Hiſpaniæ item noſtræ mos reſpicit, in qua, licèt diverſo modo, pueri, rege gallorum electo, eodem prorſus tempore gallos exagitant. In Anglia etiam hodièque, non apud regni Satrapas, & optimates, has gallorum concertationes in delicijs eſſe, & in aula regia, in hunc dumtaxat

(13) Ita ſentit *Forcat.* dial.34. *Covarr.* in d.Clemen. *Plaz.* d.c.22. *Balduin.* in d. §.alia deinde,n.34 & *Tiber. Decian.* lib. 9.crimin. c.16. nu. 11. qui ſtatim aliã ridiculã rationem comminiſcitur.

(14) *Plin.* lib. 29. de natur.hiſt.cap.4 *Angles* ſup.c.16.

(15) *Plin.* libr.10. natur.hiſt. cap.21.

(16) *Ælian.* li.2.de var.hiſt. *Cœl.* lib.17 ant lect.c.32. & li. 9.c.13. *Alex.* lib.5. gen.c.8. *Eraſmus* in adagio, Gallus inſultat, & gallus ſubmiſsis alis, *Pie.* lib.24.pag.223.

(17) *Colum.* lib.8. de re ruſt.

(18) *Beroald.* ad Sueton. in Octav. cap.44.

(19) *Herodian.* lib. 4.

(20) *Boerius* deciſione 30.num.6.

vſum, peculiarem locum, in paleſtræ formam conſtitutum, inibìque à gallorum dominis magnam pecuniȩ vim in ſponſionem deduci, Doctor Laguna (21) oculatus teſtis ſcribit. Verùm licèt hæc ita ſe habeant, adhuc tamen vix eſt, vt ſupradictæ rationi acquieſcere poſsim. Nam quòd galli inter ſe pugnacisſimi ſint, nihil ad verſum (vt eſt in proverbio) conducit, nihilque cum parricida commune videtur habere. Deinde quòd cum vipera odium gerant internecinum, magis in viperæ, quàm in parricidæ pœnam ſpectat; qui, dum inter ſe beſtiolæ illæ, inſitum natura certamen ac bellum conficiunt, ab eorum morſibus liber, & innoxius manebit.

(21) *Lagun.* in additionib. ad Dioſcor. lib. 2. c. 43.

Vnde ſi divinandum eſt, ego licèt Davus ſim, non OEdipus, veroſimilius eſſe arbitror, quod Pierius (22) exiſtimat, gallum nempè ea de cauſa culleo inſui iuſſum, quia & ipſe impietatis ſymbolum habeat, cùm & matrem ſaliat, vt hippopotamus, & patrem etiam immaniter inceſſat. Vnde apud Ariſtophanem, (23) Philippides, qui patrem verberaverat, exemplo galli factum tuetur ſuum, & Lucretius, (24) quem in hanc rem Petrus Gregorius Tholoſanus (25) allegat, gallos ingratos eſſe in patres, ſic de terra loquens, ſcribit.

(22) *Pierius* lib. 14 Hieroglyph. pag. 134. & lib. 24. pag. 224.

(23) *Ariſtophanes.*

(24) *Lucretius* lib. 2. de nat. rerum.

(25) *Petr. Greg.* li. 36. Syntag. cap. 24. num. 10.

Gallos attribuunt, (ſcilicèt terræ) *quia numen qui violarint*
Matris, & ingrati genitoribus inventi ſint,
Significare volunt, indignos eſſe putandos,
Vivam progeniem qui in oras luminis edant.

Quæ tamen carmina, vt ex præcedentibus conſtat, & ibi Dionyſius Lambinus (26) advertit, non de gallis gallinaceis, ſed de Gallis Deæ Cybeles ſacerdotibus, de quibus ſupra mentionem habuimus, intelligi debent; atque ita minùs aptè à Petro Greg. adducta videntur. His ego illud tandem adijcio, non omnino gallorum, & parricidarum mores differre; nam ſicut illi, ſoli in vnaquàque domo eſſe conantur, nèque imperij, vt ex Plinio retulimus, conſortem patiuntur: ita parricidæ, dum parentum hereditatibus inhiant, & bonorum adminiſtrationem liberam habere conantur, immani audacia parentum fata properant, & illis mortem inferre non timent. Sed nèque abs re erit ſi dixerimus, gallum

(26) *Lambinus* in commen. Lucretij.

in

in his impium, in multis tamen alijs & pietatis studiosum, & curæ erga sobolem valdè sollicitum. Hinc enim videmus, eum maximè gallinis deditum, ac velut vxorium esse, tantàmque turbam vnicum maritum implere, tum etiam pro pullis acerrimè depugnare, & vt ex auctoritate Ambrosij Leonis Nolani refert Erasmus, (27) frequentem, & diei nuncium cantum emittere, dum prolis fœcunditati studet; atque ideò mirum non esse, si ab impio filio, amantissimus sobolis gallus supplicium exigat. Sed quoniam hæc quæ de gallo scripsimus, & reliqua omnia, quæ ei à natura tribuuntur, exactè admodùm, & apprimè, carminibus complexus est Alardus Æmstelredamus, (28) eis relatis huic capiti finem imponere visum est:

(27) **Erasm.** in adagio, Gallus antequam iterum cantet. chil. 3. cent. 7. adag. 67.

(28) ***Alard. Æmstelredamus***, inter lucubrationes Rodolphi Agricolæ.

Quamquam multa vigil nobis fert commoda gallus,
Hæc tamen è multis commodiora putem:
Sive quòd obstrepere lucem vocat ore morantem,
Sive quòd instantem clamat adesse diem.
Sive quòd incautis solis denunciat ortum,
Inque opera ignavos excitat artifices.
Sive quòd hæc cœlum crebro sola aspicit ales,
Venturìque sagax excubat exitij.
Gallus gallinis præfectus pluribus vnus,
Unicus hic tanto vir satis vsque gregi est.
Fœcundus quò sit fœtus, numerosàque proles,
Cantans dulcisona provocat illecebra.
Rivalèsque procul tectis ab herilibus arcens,
Non à corte foras longius egreditur.
Imperitatque suo generi, & quacùmque moratur
Sede, sat exercet, quod tenet imperium.
Inque suo sterquilinio nimium audet, ovàtque;
Quisquis ferè proprijs regnat in ædiculis.
Abstinet inventis vngui quas scalpurit escis,
Argutòque salax convocat ore pecus.
Gnaviter vxores, pullos, totàmque cohortem
Asserit, ac hostes calcibus extimulat.
Quod si palma datur, victor plaudentibus alis
Mox canit, ast victus clam fugit atque silet.

Dèque

Deque propagata fœtura, & prolibus auctis,
Mirè solicitus, semper & advigilans.
Sic vigil, assiduus, condus, frugique maritus
Prospicit vxori nocte dièque suæ.
Coniugis vt castum possit servare cubile,
Et parvos natos arte fovere sua.
Non sua contemnens, aliena negotia curans,
Claudus vti sutor desidet vsque domi
Semper ab hac opera, summo venerandus honore,
Ille viri veri vera erit effigies.

CAPVT XVII.

Viperam parricidæ similem esse, ideòque in eius supplicio adhiberi, cùm hæc quòque parentis viscera nascendo prærumpat. Hoc multorum auctorum argumentis probatur. Ex alijs posteà in dubium vocatur. Tandem prior opinio magis admittitur. Sacrilegi quomodo apud Æthiopes puniti? Hominum quorumdam natura, quibus venenata animalia non noceant.

VIPERAM simul cum cane, & gallo culleo insui, non iuris tantùm, verùm humaniorum etiam litterarum auctores passim ostendunt, licèt omnes & in nomine & in numero varient. Nam Modestinus, (1) & Iustinian. viperam appellant, Seneca (2) serpentem: *Non culleum, non serpentem, non carcerem decrevit*, Et alibi: (3) *Imaginabar mihi culleum, serpentem, profundum.* Cui & Iuvenalis (4) convenit, vbi, de Nerone loquens, ait:

Cuius supplicio non debuit vna parari
Simia, nec serpens vnus, &c.

Et vetus Onomasticon Petri Danielis, quod laudant Turnebus, & Christophorus Colerus, (5) vbi culleus diffinitur: *Tunica de sparto in modum eronis facta, quæ linebatur pice & bitumine, in qua includebantur parricidæ, cum simia, serpente, & gallo.* Hispana autem lex nostra, (6) colubrum, sive anguem vocat, ibi: *E que encierren con èl vn can, è vn gallo, & vna*

(1) *Modest.* & *Iustinian.* ille in d. l. pœna, hic in d. §. alia deinde.
(2) *Senec.* lib. 1. de Clem.
(3) *Idem* contr. 5. cont. 4.
(4) *Iuven.* satyr. 6.
(5) *Turneb.* lib. 28. adver. c. 5. *Coler.* lib. sing. parerg. c. 3.
(6) L. 12. tt. 8. p. 7.

vna culebra, è vn ximio, à qua non differt Plutarchus, (7) dum scribit, Caium Villium proditorem, & seditiosum civem, in culleo cum anguibus insutum fuisse. Nisi quòd hic plures angues insui ostendit, non vnum, quod & Quintilianus (8) insinuat, dum in declamationibus ait, *culleo & serpentibus expianda feritas*, Et Constantinus Imperator (9) sic scribens de parricida: *Et inter eas ferales angustias comprehensus, serpentium contubernio misceatur.* Sed rectè Hieronymus Magius, (10) pluralem pro singulari, vt alias sæpe, ita in his locis apponi, considerat. Quamvis quoad Constantini sanctionem, veriùs sit, ibi serpentium nomine reliqua alia, quæ cum parricida misceri iubentur, animalia contineri: nam antea viperæ mentionem in singulari numero fecerat. Cur verò vipera huic supplicio adhibeatur? longa explicatione non eget, cùm omnium (11) consensu ea parricidæ symbolum habeat, & simili delicto videatur obnoxia: nam vt Plinius, & Aristoteles (12) tradunt, non nisi exeso parentis vtero prorumpit in lucem, & per parricidium vitę ducit initia. Vipera quippè fœmina ore marem excipiens, eius sub finem coitus caput obtruncat. Illam autem prægnantem catuli exedunt, & veluti paternæ necis vltores, exeuntes, latera, parente occisa, perrumpunt. Vnde apud Ægyptios, vt Orus Apollo, & Pierius (13) recensent, mulierem ob solum concubitum marito assentantem, per viperá significabant. Quod Adrianus etiam Iunius (14) eleganter in suis Emblemat. expressit, sic inquiens:

Cum ruit in Venerem blanditur Echidna marito,
Mox satura insertum præscidit ore caput.
Improba palpatur tentigine fervida coniux,
Continuò letum poscit anhela viri.

Et quod ad rem nostram propriùs spectat, liberos in matrem conspirantes, eique insidias parantes, eiusdem viperæ hieroglyphica nota repræsentabant, vt vltra supradictos auctores, Cœlius Rhodiginus, (15) sic etiam leges, quæ viperam parricidæ sociari volunt, interpretatus, scripsit. Qui idem alibi, (16) quodnam serpentis genus hoc sit, quod latinè vipera dicitur, latè disquirit. Sed fuerunt tamen non-

nulli

(7) *Plutarc.* in Gracch.

(8) *Quint.* declam.

(9) *Constant.* in d. l. vnic. C. de his qui parent.

(10) *Magius* lib. 4. miscel. cap. 8.

(11) Ita post ordinarios tradit *Balduin.* nu. 33. in d. §. alia deinde. *Fercat.* d dialog. 34. *Covar.* d. Clem *Petr Greg.* d. lib. 36. c. 24. *Plaz.* d. c. 22 num. 7.

(12) *Plin* lib. 11. c. 44. & lib 8. c. 54. *Arist.* lib. 2. de hist. anim. cap. 8.

(13) *Orus Apollo* de lit. hierog. *Pier.* lib. 14. in princ.

(14) *Adrian. Iun.* Embl. 38.

(15) *Cœl. Rhod.* li. 6. cap. 13.

(16) *Idem* eodem lib. cap. 16.

nulli, nec contemnendæ fidei auctores, qui hoc totum, quod de viperis diximus, fabulam esse affirmant. Nam neque in coitu fœminam mariti caput præscindere, Albertus Magnus (17) testatur; neque sobolem abroso matris vtero in lucem prodire, Philostratus (18) in Appollonij vita scriptum reliquit, vbi *viperam esse visam*, ait, *serpentes quos peperisset lambentem, quasique expolientem. Non enim assentior, ò Damis, imprudenti eorum sermoni, qui dicat viperarum filios absque matre nasci; neque enim hoc natura patitur, neque comprobat experientia.* Sed & Theophrastus (19) summæ diligentiæ inter Gręcos scriptor, matris vterum à catulis exedi negat, & mortis, sicubi contingit, causam inde procedere comminiscitur, quòd alvus sponte rumpatur, vtpotè quæ angusta adeò sit, vt tam numerosæ prolis multitudinem & incrementum capere nequeat. Et experientia compertum esse, viperas, aliorum instar animalium, coniungi, parere, fœtùsque suos educare, Pierius Valerianus, (20) & novissimè Simon Maiolus latè testantur. Verùm vt hoc ita sit, communis tamen, quæ de viperarum parricidio increbuit opinio, satis in causa esse potuit, vt prudentissimi legislatores eam cum homine eiusdem criminis reo consuerent. Et verò adduci non possum, vt credam Aristotelem, Plinium, Ælianum, & alios nobis imponere voluisse; quin & historiæ patrem Herodotum (21) comperio, inter alia, quæ natura parens providentèr induxit, hoc, quod de viperarum morte retulimus, connumerare, *ne aliàs si communi aliorum serpentium more gignerentur, hominibus vivendi facultas non esset.* Nicander etiam & Galenus, vt Pierius (22) refert, in eandem sententiam plura scripsere. Nicandri verò carmina à Pierio latina reddita, quia pulchra omitti non possunt. Ea igitur post alia sic habent.

Vipereo occurras generi, nàmque illa in apertas
Excipiens semen fauces: caput inde mariti
Complexu in dulci abscindit: mox damna parentis
Extincti, fera progenies vlciscitur, alvo
Materna abrosa, & catuli sine matre oriuntur:
Sola etenim hæc animat fœtum, &c.

(17) *Albert. Magn.* & alij quos refert *Petr. Mex.* in Sylva var. lect. lib. 3. c. 13.

(18) *Philost.* in vit. Appoll. lib. 2. c. 8.

(19) *Theophrast.* relatus à Pier. sup. & *Ælian.* lib. 14. c. 16.

(20) *Pier.* d. lib. 14 *Simon Maiolus* dierum canicularium, colloquio 8. pag. 334. & 335.

(21) *Herod.* lib. 3.

(22) *Pierius* supr.

Di-

Divus quòque Basilius, (23) *Viperas*, inquit, *vtero devorato, fama est in lucem prodire*. Et Plutarchus loquaces taxans, eos viperis persimiles dicit, quæ pariendo rumpuntur. Ex quibus apparet, meritò viperarum morsibus, & venenis parricidas obijci, qui viperas ipsas, immanitate, & impietate, & æquant, & superant. Neque mirum si cum vipera proijciantur: nam & sacrilegij reos (qui parricidis, vt alibi diximus, similes sunt, vtriusque enim sceleris radix est avaritia) ita puniebant Æthiopes, vt plantam quandam, quæ apud eos est, nomine Ophiusam, lividam, difficilèmque aspectu bibere cogerent: Ea enim epota, vt Plinius (24) recenset, terrores, minæque serpentum ita eorum oculis observantur, vt horrore venenatorum animantium sibi mortem conciscant. Planè cùm de viperis agamus, illud minimè prætermittendum fuerit, homines quosdam esse, quibus illæ, & reliqui venenosi serpentes nihil afferant nocumenti, vt de Psylorum, & Marsorum populis plurimi (25) tradiderunt: visùmque Romæ, vt refert Petrus Crinitus, (26) Exagonum quédam, qui cum forte in vrbe orator ageret, ac veneriorum vires, potestatèmque iactaret; volens, experimenti faciendi causa, in dolium serpentibus plenum coniectus est, qui non sine maxima omnium admiratione, eum circumlambere, atque demulcere cœperunt.

(23) **D. Basilius in Exam.**

(24) **Plin. lib. 24. c. ...**

(25) **Plin. 36. ca. 7. Herod.** lib. 3. **Varro** in loco citato à **Turneb.** lib. 16. adv. c. 6. **Cœlius** li. 4. lect. ant. cap. 23.

(26) **Petrus Crin.** de hon. disc. lib. 1. cap. 3.

CAPVT XVIII.

Quid habeat simia cum parricida commune? Forcat. Balduin. Petr. Gregor. & Covarruv. rationes confirmatæ priùs, deinde reiectæ. Alia, quæ nec ipsos latuit, magis probata. Plura de simiarum natura, & hominum imitatione. Catulos ab eis interdum nimis complectendo necari. Animalia quædam parentes occidere.

SED prodeat iam simia, quàmque in hac tragœdia personam agat, nobis aperiat. Nam quod Forcatulus (1) putat, ideò culleo insui, quòd similis sit homini, interim & deformis, sicuti parricidæ, qui sub figura hominum, immanitatem belluarum gerunt, mihi

(1) **Forcat.** dial. 34.

longè admodùm petitũ videtur. Rursus quod Balduinus, & Petrus Gregorius (2) admittunt, per simiam significari, parricidas formam quidem habere hominum, at re ipsa hominis nomine indignos esse, & nihil hominis, præter formam habere, sicut Socrates olim homines sine ratione simias vocabat; eodem planè morbo laborat, & minùs apta ratio videtur, si consideremus eum, qui infandum parricidij scelus committit, non bestias imitari, quas Tullio teste (3) inter se se partus, educatio, & natura conciliat; sed imò eis adversari censendum esse. Nam belluæ non solùm in parentes, verùm nèque in alias sui generis dimicant, & vt rectè ait Plinius: *Cætera animantia in suo genere probè degunt. Leonum feritas inter se non dimicat, serpentum morsus non petit serpentes: ne maris quidem belluæ, ac pisces, nisi in diversa genera sæviunt. At herculè homini plurima ex homine sunt mala.* Accedit his, quòd, vt ex Theophilo (4) sæpe admonuimus, animalia isthæc, quæ cum parricida includuntur, crudelitatis, & impietatis aliquid etiam habere censentur. Quod, & Adriani Imperatoris sententiæ, quas cum veteri glossario Henric. Stephanus (5) vulgavit, satis ostendunt, dum iubent, *vt qui parricidium fecerit, publicè in culleo missus consuatur cum vipera, & cane, & simia, & gallo impijs animalibus, impius homo.* At in simia secundùm superiorem rationem nulla impietatis consideratio reperiri potest. Quod idem in causa est, vt minùs probem aliam Didaci Covarruv. (6) sententiam, qui docet ideò forsan, simiam pœnæ parricidij convenire, vt nulla sit tanti facinoris apud homines imitatio, quos nullum animal perfectius imitatur, quàm simia, vt Plinius, & Arist. (7) tradunt, quæ nedum corpore, sed ingenio quòque, & ratione eis similes sunt, vt multis exemplis Pierius (8) demonstrat, qui apud Ægyptios litterarum simulacrum per simias intelligi tradit. Ergo restat, vt eiusdem Pierij (9) iudicium sequamur, quod & supradicti etiam auctores variando probant: et simiam parricidij item ream esse dicamus, cum frequenter catulos ipsos quos peperit, nimis complectendo occidere soleat. Quamvis Iuvenalis (10) eam innoxiam hoc supplicio affici ostendat, dum ait:

(2) *Balduin.* in d. §. alia, num. 33. *Petrus Greg.* d. cap. 24 n. 9. *Tiber. Dec* li. 9. crim. c. 16. n. 14.

(3) *Tullius* in orat. pro Roscio.

(4) *Theoph.* in d. §. alia deinde.

(5) *Henr. Stephan.* in glossar.

(6) *Covarruv.* in d. Clem.

(7) *Plin.* lib. 8. c. 54 *Arist.* de hist. ani. lib. 2. cap. 18.

(8) *Pier.* li. 6. Hieroglyph.

(9) Idem *Pier.* d. lib 6. & lib. 14. ex *Plin.* & alijs.

(10) *Iuven.* satyr. 13.

Et

Et deducendum corio bovis in mare, cum quo
Clauditur adversis innoxia simia fatis.

qui tamen alibi (11) sine hoc adiectivo eiusdem in hac pœna fecit mentionem, inquiens: (11) *Idem.*satyr.6

Cuius supplicio non debuit vna parari
Simia, &c.

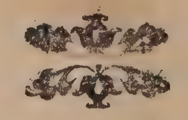
Sed neque hæc tantùm animantia, quæ his ex causis culleo insui tam latè explicuimus, parricidij scelere contaminantur, verùm etiam phalangia eadem prorsus impietate sunt prædita: hæc enim fœtu numeroso (quippè supra triginta interdum edita) matrem, quàmprimum orta fuerint, interimunt, interdum & patrem, quæ tamen veluti talionem rependentia, demùm à suis ipsa, vt Plinius, & Aristoteles (12) aiunt, necantur; quod & in scorpionibus accidit, hi enim fœtum devorant, vno dempto subtilissimo, qui se matris clunibus imponendo, tutus & à morsu, & à cauda loco fiat. Qui postea genitores supernè conficit: quasi natura impunita quòque in brutis parricidia relinquere nolit, vt supradicti etiam auctores (13) testantur. Hippopotami autem, seu equi fluvialis, (vt polypos interim taceam) nihilò mitior est natura: is enim soli Nilo cognitus, corio & pillis vestitus, vt vitulus marinus, genitori quòque suo non parcit, sed in id impietatis, & impudentiæ procedit, vt eo necato, vi matrem ineat, vt ex Ammiano, Solino, & alijs, Adrianus Iunius (14) commemorat, impios puniri debere, hoc elegantissimo emblemate ostendens.

(12) *Plin.*lib.11.c.24. *Arist.*li.5.c.27.

(13) *Plin.*d.lib.11.c.25. *Arist.*d.lib.5.cap.26.

(14) *Adrian. Iun.* embl.17.& 45.

Hostis colubris ales insidet sceptro,
Substrata quod Niloi equi premit terga.
Domat superbos, impiòsque proculcat
Sceptrum æquitatis, noxiòsque consumit.



CAPVT XIX.

Parricidas culleo cum animalibus inclusos in mare iactari. Hoc solemne fuisse, nèque ante Constantinum in flumen dimissos. Qualiter in mare deferrentur. Ciceronis verba in dubium vocata. Accursij, & aliorum opinio, qui in Modest. responso mare pro flumine accipiunt, explosa. Iurisconsultos semper propriè loquutos. Fuisse aliquando parricidas bestijs, aut igni traditos. Quædam de his pœnis.

PROGREDIAMVR vlterius, & egregium novæ huius, & inauditæ pœnæ candidatum, hoc animalium (de quibus tàm latè egimus) contubernio involutum, hoc totius Averni sodalitio comitatum, in profundum præcipitemus. Certè enim priscis temporibus non nisi in mare tanti criminis reos deijci solitos, argumentis evincitur necessarijs. Nam & Modestinus, (1) de hoc agens supplicio: *Deinde*, inquit, *in mare profundum culleus iactetur*. Et Paulus: (2) *Hi etsi anteà insuti culleo, in mare præcipitabantur*. Et Valerius Maximus, (3) Attilium duum-virum sacrilegij reum, qui primus hanc pœnam, posteà parricidis irrogatam, expertus est, culleo insutum in mare abijci iussum scribit. Nèque enim tantum monstrum fas esse putarūt in Tiberim Romæ deijcere, sed in mare, licèt remotum, deportari voluerunt. Vnde Platus: (4) *Iube hunc insui culleo, atque in altum deportari*. Et Seneca: (5) *Imaginabar mihi culleum, serpentem, profundum*. Sed & Quintilianus, (6) & cæteri fermè omnes auctores, sicubi huius pœnæ, maris quoque mentionem faciunt. Et Iuvenalis (7) sæpe citatus, deduci in mare parricidam significat, dum ait:

Et deducendum corio bovis in mare.

Fiebat autem deductio, vt ex Adriani sentētijs Cuiacius (8) advertit, & nos alio loco (9) retulimus, imposito parricida cum culleo, & impijs animalibus, super plaustrum iunctum nigris bobus. Quamvis Cicero (10) in flumen, seu profluentem deturbari, & vndis culleum vento inflatum impellentibus

(1) *Modest.* in d.l. pœn. de parric.
(2) *Paul.* lib. 5. sen. tit. 24.
(3) *Valer.* lib. 1. c. 1
(4) *Plaut.* in Vllularia.
(5) *Senec.* 5. contr. 4.
(6) *Quint.* declam. 299.
(7) *Iuven.* satyr. 13
(8) *Cuiac.* in parat. C. de his qui parēt. & in oper. posth.
(9) Supr. hoc lib. cap. 14.
(10) *Cicer.* in orat. pro Rosc. & lib. 2. de invent.

bus demùm in mare deferri, apertè significet, dum maiores noluisse, inquit, patricidas *nudos in flumen deijci, ne cùm delati essent in mare, ipsum polluerent, quo cætera quæ violata sunt expiari putantur.* Sed illud, vt constat, magis frequens; hoc rarum & fortè posterioribus temporibus antiquatum; neque enim sine causa scriptores omnes de deductione, & deiectione in mare conveniunt. Valeat ergò Accursius cum suis logomachijs, qui Modestinum (11) ideò de mari tantùm loquutum autumat, quòd vbi ille morabatur, amnis non esset. Facessat iterum Accursius idem, (12) & qui eum sequuntur gravissimi viri, mare in Modestini responso latè accipiendum esse tradentes, ita vt amnem, & quamcùmque aliam aquarum congregationem comprehendat. Nam etsi hoc aliquando verum sit, vt admonet Servius (13) in illud Virgilij:

Vnde per oram novem vasto cum murmure montis
It mare præruptum, & pelago premit arua sonanti.

Et latè probare conetur Covarruv. (14) mihi tamen apud Iureconsultos hæ verborum translationes non placent, qui, cùm ius omne, vt Quintilianus (15) ait, *positum sit in verborum significatione, & interpretatione, aut æqui pravique discrimine*, semper latini sermonis puritatem, & proprietatem vsque ad miraculum, vt testatur Valla, (16) retinuerunt; atque ita credendum non est, fluminis mentionem sine mysterio prætermisisse; (17) & longè minùs sub maris nomine de amne quòque tractasse. Amnis etenim Constantiniana primùm sanctione, (18) vbi mare vicinum non esset, parricidas excipere cœpit, vt in illis verbis ostenditur: *Et vt regionis qualitas tulerit, vel in vicinum mare, vel in amnem proijciatur.* Quæ & Iustinianus (19) transcripsit, & Regia lex nostra (20) ita Hispano sermone donavit: *E lo lancen en la mar, ò en el rio que estoviere mas cerca de aquel logar do acaesciere.* Anteà namque, si proximum mare non esset, bestijs obijcebantur, idque ex Divi Adriani permissione? vt Modestinus (21) scribit, ne cogerentur remotissimum interdum mare requirere. Quæ pœna levior culleo censeri non debet, quoniam qui bestijs obijcebantur, miserandum

in

(11) *Modest.* in d. l. pœna, vbi *Accur.* & in d. l. vnic.

(12) *Accurs.* supr. *Forcatul.* dial. 34. *Covarruv.* in d. Clement. *Plaz.* d. c. 22.

(13) *Servius* in Virgil. 1. Æneid. & *Turneb.* lib. 10. advers. cap. 11.

(14) *Covarr.* supr. post *Forcat.*

(15) *Quintil.* lib. 12 inst. c. 3.

(16) *Laur. Valla* in præf. lib. 3. Elegan.

(17) Argum. l. itē apud, §. ait prætor, D. de iniur.

(18) d. l. vnica.

(19) *Iusti.* d. §. alia deinde.

(20) d. l. 12. tit. 8. p. 7.

(21) *Modest.* d. l. pœna.

in modum eis dilaniandi, & devorandi proponebantur, diverso ab eis supplicio, qui ad bestias damnati erant, quos tātùm cum illis dimicare cogebant, vt ex Iurisconsultorū (22) responsis Budæus, (23) Rævardus, Petrus Faber, & alij (quidquid Cuiac. (24) nullum inter has pœnas discrimen agnoscat) observant. Sed & solebant etiam parricidæ aliquando, vt ex Paulo (25) colligitur, vivi comburi. Erant enim hæc inter Romanos in delictis atrocioribus supplicia. Vnde Tertullian. (26) *Si cæterorum scelerum mercedem cogitemus, patibula, culleos, vivi comburia, vncos, & scopulos.*

(22) L. ad bestias. l. aut damnum, §. quicùmque, D. de pœnis.
(23) *Bud.* in dictis ll. *Rævar.* 2. var. c. 14. *Petr. Fab.* 2. sem. c. 7.
(24) *Cuiac.* lib. 13. obser. c. 10.
(25) *Paul.* d. lib. 5. sentent. tit. 24.
(26) *Tert.* lib. de anima, cap. 15.

CAPVT XX.

Parricidas monstra quædam & portenta naturæ videri. Inde meritò nova & inusitata pœna damnari. Elementa communia omnium esse. His tamen parricidam iustè vivum adhuc privari. Ciceronis, Quintiliani, & Ovidij in hanc rem elegantissima verba. Debere pœnas delictis esse conformes. Petri Plazæ ratio quædam, ob quam parricidæ in mare iactentur, convicta & damnata.

MONSTROSOS partus ex Romuli lege, (1) cędi sine fraude potuisse, antiquitatis monumenta testantur: quid igitur mirum, si in parricidæ perniciem, hominem si non visu & vagitu novum, (2) at certè contrà humanæ naturæ formam, & pietatis iura grassantem, tot supplicia prudentissima Romanorum respublica cogitaverit? *Portentum est*, inquit Cicero, (3) *atque monstrū certissimum, esse aliquem humana specie, & figura, qui tantùm immanitate bestias vicerit, vt eos vita privet, propter quos hanc suavissimam lucem aspexerit*. Et Minos apud Ovidium, (4) Scyllam, quæ patrem Nisum prodiderat, & perdiderat, monstrum appellat:

Certè ego non patiar Iovis incunabula Cretem,
Qui meus est orbis, tantum contingere monstrum.

Pereant igitur huiuscemodi monstra monstrosè, & vt Constantinus (5) ait, nèque gladio, nèque ignibus, nèque alij so-

(1) Quam refert *Balduin.* ad ll. Rom. c. 18. ex *Dionys. Halicar.* lib. 2. & *Iacob. Durant.* lib. 1. var. c. 3. vbi tradit, cur in mare iactarentur.
(2) L. non sunt liberi. D. de statu hom.
(3) *Cicer.* d. orat. pro Ros.
(4) *Ovid.* lib. 8. Metamor.
(5) *Const.* d. l. vnic.

solemni pœnę subiugentur, sed culleo feralibus angustijs inclusa, omnium elementorum ope viva carere incipiant, & eis cœlum superstitibus, mortuis terra negetur. Et qui naturalia omnia iura violarunt, omnibus naturę beneficijs priventur. Sed quoniam Cicer. (6) graphicè, vt solet alia, pœnam hanc, & eius imponendæ rationem depingit, ipsius verba, quamvis vulgaria, absque piaculo omitti non possunt. *Insui, inquit, voluerunt in culleum vivos, atque ita in flumen deijci, ò singularem sapientiam! iudices, nonnè videntur hunc hominem ex rerum natura sustulisse, & eripuisse, cui repentè cœlum, solem, aquam, terràmque ademerunt? vt qui eum necasset, vnde ipse natus esset, careret his rebus omnibus, ex quibus omnia nata esse dicuntur. Noluerunt feris corpus obijcere, ne bestijs quòque, quæ tantum scelus attigissent, immanioribus vteremur; non sic nudos in flumen proijcere, ne cum delati essent in mare, ipsum polluerent, quo cætera, quæ violata sunt, expiari putantur. Denique nihil tam vile, nèque tam vulgare est, cuius partem illam reliquerint. Etenim quid tam est commune, quam spiritus vivis? terra mortuis? mare fluctuantibus? litus eiectis? Ita vivunt dum possunt, vt ducere animam de cœlo non queant; ita moriuntur, vt eorum ossa terra non tangat: ita iactantur fluctibus, vt numquam alluantur: ita postremò eijciuntur, vt ne ad saxa mortui conquiescant.* Hæc Cicero adolescens adhuc, magnis, vt ipse alibi (7) ait, omnium clamoribus dixit; quæ licèt adolescentis appellet, non tam re & maturitate, quàm spe & expectatione laudati, mihi supra omnem laudem, & imitationem posita esse videntur. Quamvis nec contemnendus videatur Quintilianus, (8) qui Ciceronis sententiam, alijs verbis, sic extulit: *Tumulo tectus videretur, cui leges terram negant? cui statim ora, oculòsque à iudicio lex iussit obduci, ne hunc iucundum cœli aspectum pollucrent tetri oculi, cui lucem vivo, fluctuanti mare, naufrago portum, morienti terram, defuncto sepulchrum negat?* Sed & Ovidius (9) ad eandem pœnam respiciens, ita contra Scyllam invehitur.

Dij te submoveant, ò nostri infamia secli,
Orbe suo, tellùsque tibi, pontùsque negetur.

(6) *Cicer.* d. orat. pro Roscio.

(7) *Idem Cicer.* de oratore perfecto, ante medium.

(8) *Quintil.* in declam. 299.

(9) *Ovid.* metam. 8.

Nam

(10) L.2. de rerũ divis.§.inst.eod.
(11) *Cicer.* 1.offic.
(12) *Ovid.* 6. metam.

Nam etsi naturali iure, vt Consulti testantur, (10) communia omnium sint terra, aer, aqua profluens, mare,& per hoc litora maris,& vt Cicer. (11) ait, ex præceptis naturalibus descendat, ne quis harum rerum vsu impediatur, indèque publica munera ab Ovid. (12) appellentur, dum Lucinam sic loquentem inducit.

Quid prohibetis aquas? vsus communis aquarum est.
Nec solem proprium, natura, nec aera fecit,
Nec tenues vndas, ad publica munera veni.

(13) *Cuiac.* lib.10. obser.cap.7.
(14) Ita advertit solus *Monticulus* in d.§.1.num.3.
(15) L. Papin. §. meminisse, de inof fic.test.
(16) *Tullius* lib.3. de legibus.
(17) *Phil. Iudæ.* in lib.de præmijs, & pœna. *Menoch.* q.90 de arbitr. num.38.

Et quorumdam Impp. immoderata cupiditas meritò à Cuiacio (13) execretur, qui pro aere, pro sole,& pro vmbra, vectigalia à subditis exigebant. Attamen parricidæ beari naturæ muneribus non debuerunt, qui ipsam naturam adeò immani scelere violarunt.(14) Cùm non debeat quis eo iure vti, quod nisus extitit impugnare, (15) & vt sapienter Tullius (16) scripsit, noxiæ parem esse pœnam oporteat, vt in suo quisque vitio plectatur, & vis capite, avaritia mulcta, honoris cupiditas ignominia, & parentum, id est, naturæ violatio, naturalium omnium bonorum privatione sanciatur. Nimirum, quia, vt rectè Philo Iudæus: (17) *Inepti sunt Nomothætæ, qui non æquas pro dignitate cuiùsque flagitij animadversiones statuunt, qui vi pecuniam, vulneri infamiam, cædi exilium, furto vincula minitantur.* Quasi disparia illa, dissentaneàque suppliciorum genera, benè moratæ, atque institutæ civitati parùm conveniant, vt doctè Guillel. Forner. (18) advertit. Quo fit, vt decumano errore lapsus videatur quidam Scriptor, (19) qui dum plus nimio sibi sapere iudicat, Ciceronis, quam scripsimus, ratione neglecta, aliam ex suo Marte commentus, autumat, parricidam ideò culleo involutum in mare deduci, vt ad rerum principia redeat, qui patrẽ impia manu violare ausus est. Nempe quòd aqua, vt ex Taletis Milesij sententia, Cicero, (20) & alij scripsere, rerum omnium principiũ sit, vnde Ausonius. (21)

(18) *Guillel. Forn.* lib.1.select.c.15.
(19) *Petr. Plaza* in epit.delict.cap.22. num.8.
(20) *Cic.* lib.1. de nat.Deor. *Plut.* li.2. de placit. phil.c.3. *Vitru.* lib.2.c.2.
(21) *Auson.* in sep. sap. lud. Tradit plura alia *Tiraq.* de nobil.c.31.nu.586.
(22) *Terent.* in procemio Andriæ.

Milesius Tales aquam qui principem
Rebus creandis dixit.

Sed in hunc, vt in alios nostri iuris auctores, equidem illud Terentianum (22) existimo convenire.

Fa-

Faciunt intelligendo, vt nihil intelligant.

Nam, vt aliquid eius ratio concluderet, illud potiùs esse debebat, privari parricidas aqua, rerum omnium principio, quòd ipsi, genitores à quibus vivendi initium accepissent, immaniter interfecerint.

CAPVT XXI.

Parricidas, vt Cicero ait, ideò nudos in mare non deiici, ne ipsum, quo reliqua expiari solent, polluerent. Ratio hæc difficilis reddita. Nec à Cœlio Rhodigino, aut alijs satis percepta. Aqua fluviali leviora, graviora crimina mari expiari solere latè probatum. Aquæ benedictæ apud nos in templorum ostijs origo. De expiationibus veterum plura. Parricidij crimen nullam apud gentiles expiationem admisisse. Hoc cum Illustriss. Card. Baronio defensum, & necessarijs argumentis evictum.

ILLVD planè mirum videri potest, quod in superiori capite ex Cicerone retulimus, noluisse parricidas nudos in flumen proijcere, ne cùm delati essent in mare, ipsum polluerent, quo cætera, quæ violata sunt, expiari putantur; nam vt à iustis, vel coactis cædibus, alijsque levioribus peccatis, & sordibus, fluvialibus, lustralibùsque aquis purgatio, & expiatio fieri solebat, vt latè Macrobius (1) adnotavit, & ex Suida, & alijs ostendit Tiraq. & Petr. Greg. (2) & ex Virgilio (3) constat, apud quem Æneas violatum cùm se nosset, & multa cæde pollutum, sic ait:

Tu Genitor cape sacra manu, patriósque penates
Me bello è tanto digressum, & cæde recenti
Attrectare nefas, donec me flumine vivo
Abluero.

Et alibi (4)

Idem ter socios pura circumtulit vnda
Spargens rore levi, & ramo felicis olivæ.

Et ex Ovidio, (5) qui ad hoc etiam alludit in Fastis.

(1) *Macrob.* lib. 3.
(2) *Tiraq.* de nobil. c. 31. ex n. 558. *Pet. Greg.* li. 36. Syntag. cap. 21. in princ.
(3) *Virg.* 2. Æneid.
(4) *Idem Virg.* 6. Ænei. quem ex hoc ritu explicat *Turneb.* lib. 11. advers. cap. 21.
(5) *Ovid.* 2. Fastor.

Heu nimium faciles, qui tristitia crimina cædis
Fluminea tolli posse putatis aqua.

Quem ritum etiam in veteri lege fuisse vsitatum ex Numeris (6) constat: *Et non est aqua lustrationis adspersus.* Exque eo, vt doctissimi viri tradunt, (7) sancta Ecclesia aquæ benedictæ, qua à venialibus saltem admissis purificamur, pijssimum morem mutuata videtur, & in ostijs templorum vasa eam habentia collocari constituit. Quod & olim fieri solitum, ex Hippocrate (8) colligitur, & ex D. Isidoro, (9) dum ait: *Delubrum veteres dicebant templa fontes habentia, quibus ante ingressum deluebantur; & appellata delubra à deluendo.* Ita marinis aquis, omnium scelerum purgatio, & purificatio fieri credebatur. Vnde apud Euripidem, (10) Iphigenia Orestem materna cæde pollutum, aqua marina lustrare, atque expiare vult, hanc addens sententiam,

Cuncta mortalium mala prorsus abluit mare.

Et Aristophanis, atque Homeri interpretes passim huius moris, vt Cœlius (11) retulit, meminerunt, tradentes, *mari solere expiari pollutos.* Et verò inter varias expiationum formas, quas Græci, & Romani vsurpabant, & novissimè Antonius Clarus Sylvius, & Durant. (12) latè prosequuntur, nulla frequentior, aut Dijs gratior, quàm ea, quæ per mare fiebat, reperiebatur. Quam ob causam, *mare expiatorium* appellat Eusthatius, (13) illud in quod Græci, Agamemnonis iussu, pestis purgamenta iecerunt. Vnde Lactantius: (14) *Et se piè*, inquit, *sacrificasse opinantur, si cutem laverint, tanquam libidines intra pectus inclusas vlli amnes abluant, aut vlla maria purificent.* Sed & solebat in piacularem quandam hostiam, omne malum, à muliere, quæ *expiatrix sacerdos*, vt Festus scribit, (15) dicebatur, concipi, & vel tota, vel prius igne combusta, eius cineres in mare proijci, vt nihil ex invisa hostia superesset, & vnius corporis vice omnium expiatio perageretur. Quod ex Lycophrone, & alijs elegantissimè Ioannes Zetzes (16) enarrat, cuius verba doctissimus Franciscus Sanctius Brocensis, (17) vir græcè, & latinè impensè doctus, & ingenti huius academiæ Salmant. clade, nobis ereptus, iam pridem Latina reddidit, ex eis, quid hæc vox

(6) Numer. c. 19.
(7) *Ioan. Stephan. Durant.* lib. 1. de ritibus Eccles. c. 21. *Tiraq.* sup.
(8) *Hippocrat.* in lib. de morb. sacro.
(9) *Isid.* libr. 5. etym. c. 4.
(10) *Euripid.* in Taur.
(11) *Cœl. Rhod.* li. 11. antiq. lect. c. 22. Vide adagium, mare proluit omnia mortalium mala.
(12) *Ant. Sylv.* in ll. 12. tab. cap. 14. & melius *Iacob. Duran. Casell.* lib. 2. obser. c. 1. & 2. & li. 1. c. 3.
(13) *Eusthat.* ad Homer. Iliad. A.
(14) *Lactant.* lib. 5. divin. inst. c. 20.
(15) *Fest.* de verb. sig. li. 14. in Piatrix.
(16) *Ioan. Zetzes* hist. 23. chiliad. 5.
(17) *Franc. Sanct.* paradox. 1.

vox *Anathema* significet, explicare contendens. Quæ cùm ita se habeant, meritò Ciceronis locus ambiguus à Cœlio (18) reputatur, & in quo non pauci sint frontem corrigaturi. Qui tamen licèt de expiationis ritu nonnulla retulerit, non tamen vsquequàque difficultatem explicuisse mihi videtur: cùm adhuc magis dubitare quis posit, cur cùm omnia crimina mare purgaret, parricidæ tamen contactu ipsum pollui scripserit Cicero? Quare existimo, summum illum eloquentiæ parentem, luculenta illa hyperbole, detestandum parricidij crimen detestabilius reddere voluisse, quòd mare potiùs polluere, quam marinis fluctibus elui posset: & supra omnem expiationem esse videretur, non secus ac Catullus (19) ad Gellium de profano quodam & incesto, simili loquendi genere vsus scribit.

(18) *Cœlius* d.c. 22.

(19) *Catull.* epig. 75.

Quid facit is, patruum qui non sinit esse maritum?
Ecquid scis, quantum suscipiat sceleris?
Suscipit, ò Gelli, quantum non vltima Tethys,
Non genitor Nympharum abluit Oceanus.

& Seneca Tragœdus, apud quem Hippolitus, à noverca flagitatus ad incestum, sic exclamat.

Quis eluet me Tanais, aut quæ barbaris
Mœotis vndis pontico incumbens mari?
Non ipso toto magnus Oceano pater
Tantùm expiarit sceleris.

Aut certè citra hyperbolem ostendisse, tantam esse huius facinoris diritatem, vt licèt cætera crimina mari expiari solerent, ipsum tamen re vera nullam purgationem admitteret. Nam etsi legamus Herculem post interfectos à se filios sacris Eleusinæ Cereris expiatum, quibus Græci, vt Sozomenus (20) refert, nihil non lustrabile crediderunt: id tamen non omnino verum videtur, cùm ex Iulio Hygino (21) contrarium appareat; & vt in Hercule reciperetur, qui furore correptus immissa in eum à Iunone insania, nesciens illud facinus perpetravit, qui tamen sciens & volens parricidium commisisset, omni expiatione caruisse, vt Cicero innuit, dicendus est. Quod & ex Suetonio corroboro, qui ita habet in Nerone: (22) *Sæpe confessus agitari se materna spe-*

(20) *Sozomenus* li. hist. eccles. c. .

(21) *Iul. Hygi.* fab. c. 31. & 32.

(22) *Suet.* in Neron. c. 34.

specie verberibus furiarum, ac tedis ardentibus; quin & facto per magos sacro evocare manes, & exorare tentavit, peregrinatione quidem Græciæ Eleusinijs sacris, quorum in initiatione impij & scelerati voce præconis submoverentur, interesse non ausus est. Quæ cùm dicat Suetonius, planè significatur, nullas fuisse penes Gentiles expiationes, quibus haud dubiè, vt ea quæ patiebatur à se averteret Nero, non caruisset. Sed & hoc magis apertum redditur, ex eo, quod de Constantino Imperatore alio loco (23) trademus, qui cùm ad commissi parricidij scelus expurgandum remedium quæreret, tandem à Sopatro Platonico Philosopho, & alijs accepit, nullam reliquam esse tanti facinoris expiationem, atque ita paulò post, veræ religionis initijs, & lustrali Baptismate, vt Zosimus (24) commemorat, expiatus est. Et vt magis nostra nobis constet oratio, hæc opinio satis supradictis testimonijs probata, censeri debet vtique probabilior, quòd placuerit etiam Illustris. & Reverendis. Cardinali Baronio, (25) viro & eruditionis & pietatis ergò admirando, cuius hæc sola laus esse potest, quod omni laudatione maior esse videatur. Nèque adversatur quod Trozenij, (26) vt Pausanias refert, Orestem à cæde matris expiaverunt, & piacula non longè à lapide in quo purgatio facta est, defoderunt, quo in loco laurum quamdam enatam tradit, quæ adhuc virens conspicitur; constat nàmque, hanc expiationem nihili fuisse, cùm Orestes non ideò minùs post illam furijs, & spectris fuerit agitatus, quoùsque in Aræopago Deorum sententijs, vt inferius commodius dicetur, (27) fuit absolutus. Accedit his, Ixionem (vt fabulæ narrant) ob socerum fraude peremptum, numquam à Dijs, vel ab hominibus lustrationem impetrare potuisse, quoùsque cùm diu incertus vagaretur, Iupiter illius misertus, in cœlum asumptum, expiavit.

(23) Infra libr. 2. cap. 11.

(24) *Zosim.* hist. lib. 2.

(25) *Baron.* tom. 3. annal. ann. Christi 324.

(26) *Pausan.* in Corinthiacis, lib. 2.

(27) Lib. 2. c. 18.



CAPVT XXII.

Sepulturam parricidæ negari multis & iuris & bonarum litterarum argumentis, & exemplis ostenditur. Sepulturam humanitatis ratione hominibus debitam, sæpe ob criminum atrocitatem prohibitam. Hanc pœnam gravissimam iudicari. Plura de sepulturæ honore, & cura. Hanc etiam in animalibus reperiri. Pius Melchiadis in patrem affectus. Qui olim more maiorum sepultura interdicti? Parricidas cùm parentes occidant, iure terra omnium matre privari.

AQVA igitur & cœlo privabatur parricida. Cœlum cùm dicimus, aerem intelligimus, quem cœli nomine sæpe signari apertius est, quàm vt nostra indigeat adprobatione: præsertim cùm id latè Brissonius, (1) & alij præstiterint, & notaverit Servius (2) in illud Virgilij:

Et varium cœli prædicere morem.

& ex adductis Ciceronis, & Iustiniani (3) testimonijs, in quibus aeris, cœli, & spiritus promiscua est appellatio, manifestè probetur. Sed nèque minùs terra interdicti videntur, quam nèque vivi tangere, nec mortui ad sepulturam habere possunt. *Terra enim*, vt Appollonius (4) ait, *communis omniũ mater est, propterea quod iusta*; vnde meritò impijs, & iniustis hominibus denegatur, (5) & vt ait Cicero, *ita moriuntur, vt eorum ossa terram non tangant.* Quamobrem verissimum censeo commune omnium Doctorum (6) iudicium, qui parricidarum cadavera sepulturæ tradenda non esse docuerunt; nèque minùs veram Ioannis Baptistæ Asinij, & Iacobi Menochij (7) sententiam, qui parricidæ sepulturam, absque pœna legibus præfinita, (8) impediri, & violari posse, testantur. Nam vt rectè Quintilianus: (9) *Tumulo tectus videretur, cui leges terram negant?* Cuique ipsa omnium parens terra, vt parentum occisori reluctari censetur? Quod & græco quodam in matris occisorem epigrammate, quod latinum fecit Covarruvias, (10) his verbis ostenditur.

Ne

(1) *Briss. Prateius*, & *Hottom.* & *Scardus*, de verb. iur. in cœlum.
(2) *Serv.* in *Virg.* 1. Georg.
(3) *Cicer* in d. orat. pro Roscio. *Iust.* in d. §. alia deinde.
(4) *Appollon.* apud *Philos.* lib. 1. c. 12.
(5) *Constant.* in d. l. vnic. & *Iust.* sup. ibi, *terra mortuo auferatur.*
(6) *Baldus*, & *Salicet.* d. l. vnic. *Covar.* d. Clem. n. 12. *Greg.* in d. l. 12. verb. en la mar. *Carrer.* in praxi, §. homic. nu. 147. *Ant. Gom.* 3. tom. c. 3. n. 3. *Plaz.* d. c. 22. nu. 9. *Iacob. Duran. Casellius* lib. 2. observ. c. 3.
(7) *Asin.* in l. quod si nulla, n. 10. de relig. *Menoch.* de arbitr. cas. 387. nu. 30.
(8) L. fin. C. de sepul. vio.
(9) *Quint.* decl. 296
(10) *Covarr.* vbi supr.

Ne ſepelias hoc cadaver, ſit enim cibus & rapina canibus,
Nam omnium mater terra, non recipit matricidam.

Et exemplo non caret, nam vt refert Agathias, (11) cùm Damaſcius, Syrius, Simplicius, & alij docti viri conveniſſent, vt in Perſiam ad videndum Coſroem Regem vna abirent, in reditu inhumatũ cadaver in agro invenerunt, quod cùm inhumanitatem Perſarum deteſtati, ſepulturæ mandaſſent. Noctù vnus ex eo comitatu, obverſati ſibi ſenis, & venerandi hominis ſpeciem vidit, dicentis. Noli inhumatum corpus humare, permitte canibus lacerandum: terra vniverſorum mater, matris corruptorem hominem non recipit. Ille expergefactus alijs ſomnium expoſuit, & manè regreſsi in illum agrum, corpus nudum viderunt in campi ſuperficie iacere. Accedit his, quòd licèt ſepultura humanitatis ratione, naturali & divino iure etiam hoſtibus debeatur, vt ex Sophocle, Ariſtot. & Dione Chryſoſtomo eruditè admodùm Petrus Faber (12) ſcripſit; vnde Vibulenus quidam gregarius miles ad Blæſum, qui fratrem eius iugulaverat, ita apud Tacitum (13) inquit: *Reſponde Blæſe, vbi cadaver abieceris? ne hoſtes quidem ſepulturam invident.* At vbi propter alicuius maleficij acerbitatem augeri pœnam oportet, & reliquis terrorem inijcere, punitorum cadavera, iuſtè, vt Covarruvias, (14) & alij notant, inhumata relinqui poſſunt. Quinimò ex Romanorum more id fuit, vt hoſtes publicos, aut qui hoſtium loco eſſent, vt putà proſcriptos, perduelles, ſuſpendioſos, aliòſque facinoroſos homines, quorum pœna ad exemplum aliorum pertinebat, alijs ſupplicijs affectos, honore ſepulturæ, luctùque adfinium prohiberent; ideòque in Gemonijs gradibus abiectos vnco in Tyberim traherent, vt Iuſtus Lipſius (15) in illud Taciti notat, *Quia damnati publicatis bonis ſepultura prohibebantur*, & ex Suetonio (16) colligitur: *Interdictum*, inquit, *ne capite damnatos propinqui lugerent. Nemo punitorum non in Gemonias abiectus, vncòque tractus.* Et ex Vlpiani, & Marcelli reſponſis, (17) quibus non ſolere lugeri traditur: *Hoſtes, vel perduellionis damnatos, nec ſuſpendioſos, nec qui contra parentes venerint, vel manus ſibi intulerint, non tædio vitæ, ſed mala conſ-*

(11) *Agath.* lib. 2.

(12) *Pet. Fab.* lib. 2. ſemeſt. c. 1. & lib. 3 c. 13.

(13) *Tacit.* li. 1. ann.

(14) *Covarr.* lib. 2. var. c. 1. nu. 11. *Menoch.* vbi ſup. nu. 32. *Guiller. Bene.* in cap. Rain. verbo mortuo, el 1.

(15) *Iuſt. Lip.* in *Tacit.* 6. annal. & vide etiam *Iacob. Durant.* lib. 1. var. cap. 3.

(16) *Sueton.* in Tiber. c. 61.

(17) *Vlp.* in l. liberorum 10. §. non ſolent, de his qui not. inf. *Marcel.* in l. minimè 35. de religion. vide *Dur. Caſell.* d. lib. 2. c. 3.

conſcientia. Vnde, *aliquis* (inquit vetus Orator) (18) *metu iudicij mori vult, dignus eſt qui inſepultus abijciatur. Aliquis conſcientia turpis alicuius flagitij admiſsi priùs quàm prodatur, mori vult: dignus eſt qui inſepultus abijciatur.* Et Poſthum. Iunior declam. 5. *Equidem iudices, vt ſentio, neminem mortalium favere hominis ſepulturæ non convenit, quia vna res eſt, cùm exemplum ad omnes pertineat: ideòque non niſi ab vltimo parricidio exigitur pœna trans hominem.* Quò etiam reſpiciés Hegeſippus (19) rationem huius rei reddit, quæ maximè ſuperioribus convenit, *quia dignum eſt*, ait, *vt qui patris imperium non expectaverunt, priventur quaſi matris gremio terræ ſepulchro.* Neque putaverit quiſpiam, hoc quod vltimo loco in parricidæ pœnam inductum tradidimus, vt ſepulturæ honore privetur, parum ſeveritatis habere: nam etſi Diogenes Cynicus ſepulturæ curam Theonino dente momorderit, vt Laertius, & Ælianus (20) ſcribunt, & ſint nonnulli, quos nec ſuppliciorum tormenta moveant, nec mortis ignominioſæ infamia, vel funeris privatio tangat; tamen, vt ait Tertullianus: (21) *Omnibus ferè ingenita eſt famæ poſt mortem cupido.* Et rectè Plinius, (22) inter reliqua quæ natura ipſa, hominibus inſita tradit, ſepulturæ curam connumerat. Et Pomponius (23) Iuriſconſultus: *Iniuria virum videri affici*, ait, *ſi eius vxor maneat inſepulta.* Et iure optimo, laudatur à Modeſtino (24) hæres, qui teſtatoris, quantumvis id teſtamento iubentis, reliquias in mare non proiecit, ſed in memoriam humanæ conditionis ſepelivit. Vnde Athenienſes de ſepultura, vt Diodorus (25) refert, priùs quàm pugnam capeſſerent, cogitabant. Apud quos etiam ſummis, vt Valerius Maximus (26) docet, laudibus Cymon celebratus fuit, qui, vt pater Melchiades in carcere mortuus, ſepeliretur, voluntarijs ſe vinculis mancipavit. Nèque aliorſum Aſychis Ægypti rex legem promulgavit, ne aliter pecuniam ſumere mutuam liceret, quàm ſi debitores patrum cadavera pignori obligarent. Eadem lege cavens, vt ſi debitor æri alieno non ſatisfaceret, fas non eſſet eum ſepeliri, nèque in paterno, nèque in vllo alio ſepulchro, vt ex Herodoto & Diodoro, (27) Annæus Robertus recenſet,

(18) *Quint.* decl. 337.

(19) *Hegeſip.* lib. 3. cap. 17.

(20) *Laert.* in vita Diog. & *Ælian.* var. hiſt. lib. 7. cap. 14.

(21) *Tertull.* lib. de teſtim. animæ.

(22) *Plinius* in proœm. lib. 7.

(23) *Pomp.* in l. quod ſi nulla 28. D. de religioſ.

(24) *Modeſtin.* in l. quidam in ſuo, D. de cond. inſtit.

(25) *Diod. Sic.* lib. 11.

(26) *Valer. Max.* lib. 5. c. 3. & *Æmil. Probus* in vit. eiuſdem Cymonis, vbi alia refert de eximia eius pietate.

(27) *Herod.* & *Dio.* lib. 2. *Ann. Rob.* lib. 2. rerum iudic. c. 6. *Pet. Greg.* in prælu. iur. civil. lib. 2. c. 44. & *Mantua* in Enchirid. c. 226.

ſet, & Petrus Gregorius plura alia in eandem rem diligentiſsimè congerens, & non immeritò formicarum pietatem commendans, quæ velut iſtius iuris participes ſe ſe, vt Plinius (28) refert, inter ſe ſepeliunt mortuas, quæ vel ſolæ ad ſuadendam humationis curam ſufficere queunt. Quam naturali affectu, & humanitatis inſtinctu, non ſolùm erga noſmet ipſos optare, ſed & ignotis etiam hominibus cognatione, quam inter nos natura inſtituit, vt Florentinus (29) ait, ad id impellente, terram ſepeliendi cauſa inijcere, eleganter Quintilianus, (30) ſic inquiens, admonuit: *Hinc & ille venit affectus, quo ignotis cadaveribus humum congerimus: & inſepultum quodlibet corpus nulla feſtinatio tam rapida trāſcurrit, vt non quantulocùmque veneretur aggeſtu.* Et alibi: (31) *Cadaver*, inquit, *ab incurſu avium, ferarùmque tantùm miſerantium corona cuſtodit. Convenerunt etiam alieni plorantes, totus in ſpectaculum populus effuſus eſt: & ignoto quòque corpori publica humanitas quaſi quaſdam fecit exequias.* Quò etiam ſpectat illud Petronij, (32) vbi idem humanitatis vocabulum, de ſepultura loquens, vſurpavit: *Vel ſi voluerit miſericors ad idem litus expellere, aut præteriens aliquis translatitia humanitate lapidabit, aut, quod vltimum eſt, iratis etiam fluctibus miſericors arena componet.* Et elegantiſsima verba Caſsiodori: (33) *Inſatiabilis quippè fletus eſt, qui humanis non ſinitur corporibus intereſſe, dum ſemper ſe reum indicat, qui cineribus iuſta non præſtat*; & paulò poſt, *dicendum eſt, quod hoc ipſo admoneor exemplo, in honorem pietatis etiam damnati ſepeliuntur.* Quibus omnibus privati parricidæ, ita culleo inſuti iactantur, vt nèque inveniant litus eiecti, nèque ad ſaxa quidem mortui conquieſcant, & vt Cicero (34) alibi dixit: *Non ſolum vita cruciati, atque dedecore, verùm etiam ſepultura, & iuſtis exequiarum careant*; atque adeò perpetua quodammodo requie priventur, quam nunquam conſequi inſepultos, Romani putabant. (35)

(28) *Plin.* lib. 11. c. 30. & *Plutarc.* in lib. vtra anim. plus rat. hab. & *Ælian.* idem tradit de Delphinib. libr. 12. de anim. c. 6.

(29) *Florent.* in l. vt vim, de iuſt. & iur.

(30) *Quint.* decla. 5

(31) *Idem* decla. 6

(32) *Petron. Arbiter* in ſatyr.

(33) *Caſsiodor.* lib. 2. epiſt. 22.

(34) *Cicer.* 2. de ll.

(35) Vide *Virgil.* 6. Æneid. *Tertul.* de anim. & *Iacob Durant. Caſel.* 2. var. c. 2. in fin. & c. 3. vbi plura elegāter tradit, de his quibus ſepultura prohibebatur.



C A-

CAPVT XXIII.

Cullei & serpentium pœna an hodierno die parricidis irrogetur? Quid apud alios, quid apud nos in hoc supplicio vel legibus, vel moribus immutatum sit? Pontificio iure clericos parricidas perpetuo carceri traditos, laicos alijs pœnis affectos. De carceris perpetui pœna, nonnulla.

SED quoniam tempus, vt in alijs, ita & in legibus, & in eis præcipuè quæ ad maleficiorum punitionem spectant, plurimum potest. Videndum est nunc, an & quatenus hodierna praxis hanc cullei pœnam (quam laboriosa adeo, & ni fallor non inepta commentatione exposuimus) vsu recipiat; nam oportet, vt de Aristone dicebat Plinius: (1) *Sic antiqua iura vt recentia, sic rara vt assidua tractare.* Quoniam vt Iustinianus Imperator (2) ait: *Omnia apertiùs à quotidiano iudiciorum vsu ipsis rerum documentis apparent.* Et in supplicijs irrogandis cum omnia ferè sibi iudices tribuant, & non tam ex legum præscripto, quàm ex proprijs animi motibus, & arbitrijs procedant, (3) me herclè, vt Quintilianus (4) inquit: *Quantumlibet secreta studia cõtulerint, est tamen alia fori lux, alia veri facies; plùsque si separes, vsus sine doctrina, quàm citra vsum doctrina valebit.* Et quidem antiquam hanc parricidij pœnã ab aula recessisse, Salicetus, & Baldus (5) seriò affirmarunt, quorum ille, decapitatos sepultura privari; hic, canibus comedendos abijci eos, docet, qui parricidij scelus admiserint. Nec dissentiunt Anania, (6) & Ludovicus Carrerius, qui cullei pœnam nusquam se vidisse fatentur. Et Petrus Gregorius (7) & Ioannes Oinotomus, Tholosæ quidem, & alibi in Gallia, & Germania huius criminis reos, vel securi percuti, vel furca suspendi asserunt, nec se arbitrari cullei supplicium hodie vsquam terrarum praxi servari. Thomas quòque Grammaticus, (8) idem Neapolitano in regno vsu recipi tradit: & Iulius Clarus (9) relatis pluribus, qui antiquam pœnam abolitam esse docuerunt, scribit, apud Me-

(1) *Plin* li 8. epist. iuxta expositionẽ, quam contra *Cuiac.* tradit *Robert.* li. 3. animad. c. 22.

(2) *Iust.* in prin. instit. de satisd.

(3) Pœnas omnes hodie arbitrarias esse, tradit *Alciatus* in l. potestatis, de verb. sig. *Menoch.* de arbitr. q. 14. & alibi passim. *Vincent. Cabotius* lib. 2. var. c. 6.

(4) *Quint.* lib. 12. c. 6. quem, & alia in hanc rem refert *Pinel.* in 2. p. l. 2. de resc ind. c. 4. n. 2.

(5) *Salicet.* & *Baldus* in d. l. vnic. C. de his qui parent.

(6) *Anan.* in c. 1. de his qui liber. *Carrer.* in prax. §. homic. vers. 9. n. 36

(7) *Pet. Greg.* d. lib. 26. Syntag. c. 24 n. fin. *Oinot.* d. §. alias, num. 8.

(8) *Grammat.* ad Constit. Neap fol. 121. col. 1. nu. 10.

(9) *Iul. Clar.* lib. 5. recept. §. parri. n. 5

diolanenses, parricidas ordinariam homicidij pœnam iuxta delinquentis qualitatem subire, & alios in furcam agi, alios iugulo feriri,& trahi ad equi caudam alligatos solere, numquam tamen ecclesiastica sepultura privari. Alij (10) alia tradunt. Sed nimirum suus cuique nedum nationi, verùm & homini mos est, nec voto, vt dixit ille, (11) vivitur vno. Nos nostræ Hispaniæ praxim subdemus, ne cuiquam fortè supradicti auctores imponant,qui apud nos parricidas canibus laniandos dari scripserunt, laudato in eam rem Petro Plaza (12) Hispano iuris doctore, qui tamen si attentè legatur, nihil tale commentus reperietur. Apud nos igitur semptempartitis legibus (quas, vt Cicero (13) eas, quæ in duodecim tabulas a Decem-viris relatæ sunt, fontes legum, bibliothecas omnium Philosophorum, & Themidos ipsius vera responsa, fremant omnes licèt, possumus appellare) Constantiniana sanctio (14) ad verbum transcripta, (15) quotidiana (heu dolor!) praxi observatur, vt & experientia didicimus,& Gregorius Lopez, (16) Antonius Gomezius, Petrus Plaza,& D.Ioannes Vela (vir apprimè doctus, & immaturo fato nobis ereptus) scriptum reliquère. Quod & Iulius Clarus (17) se,dum in Hispania esset, vidisse fatetur, ea tamen adhibita differentia (quam dicti quòque auctores observant) quòd parricidæ, prius quàm culleo insuantur cervices laqueo franguntur. Raro enim in Hispania mortis supplicia, quæ longis cruciatibus, & morosis doloribus vitam adimunt, imponuntur: ne reis, quibus eo in casu mors (vt aliàs Impp. (18) dixerunt) *solatium esset, & vita supplicium*, impium aliquid in Deum effundendi, aut etiam desperandi occasio prębeatur.Nam vt ait Senec.lib.2.de benef. *Acerbissima crudelitas est, quæ trahit pœnam: Et misericordiæ genus est citò occidere, quia tormentum vltimum finem sui secum affert, quod antecedit tempus maxima venturi supplicij pars est.* Quod intelligens Tiberius, vt Suet. inquit cap.61. *Mori volentibus vim adhibebat vivendi,nam mortem leve supplicium putabat. & precanti cuidam pœnæ maturitatem respondit: nondum tecum in gratiam redii.* Vnde suffocati prius,ignibus dari, sagittis impeti, in frusta secari, culleo insui, aut simi-

(10) *Tiber. Dec.* in criminal.lib.9.c.16. ex nu.18.
(11) *Persius* saty.5.
(12) *Pet.Pl.* in epit. del.c.22.n.8.
(13) *Cic.* lib.1. de orat.
(14) In d.l.vni.C. de his qui parent.
(15) In d.l.12.tit. 8.partit.7.
(16) *Greg.* in d. l. par. *Ant.Gom.* 3.to. c.3.nu.3. *Plaza* d.c. 22. *Vela* de pœnis delict.c.27.
(17) *Iul.Clar.* sup.
(18) *Impp.* in l. quisquis, C. ad legem Iul.maiest.

similes alias pœnas, quæ in aliorum terrorem constituuntur, perpeti solent, vt & notant Doctores, (19) & nostrarum legum verbis exprimitur. Verùm licèt hoc nullus ex supradictis advertat, arbitror in eo etiam iuris communis pœnam vsu hodierno immutatam, quod parricidæ non culleo, sed dolio frequentius clauduntur: Et quidquid nostra lex prius eos verberari debere, illis verbis exprimat: *Que este atal que fizo esta enemiga, que sea açotado publicamente ante todos;* adhuc tamen verberibus neutiquam afficiuntur. Sed nèque sepultura privantur, nam licèt vt legis forma servetur, deturbari in flumina, inibique, vsque ad primam noctis vigiliam relinqui soleant: postea tamen, vel à cognatis, vel à libitinarijs, quibus sepelire punitorum cadavera curæ est, ecclesiastica sepultura donantur. Quod licèt contra leges vt diximus sit, iudices tamen conniventibus oculis pati, & vsu etiam in impios receptam pietatem impedire non debent. Nam vt optimè quodam loco Ambrosius (20) scribit: *Nemo potest indignari, quia humandis fidelium reliquijs spacia laxata sunt; nemo potest dolere, quia in sepulturis Christianorum requies defunctorum est.*

Iure autem Canonico clericus huius criminis reus deponi debet, & depositus in perpetuum carcerem trudi, secularis curiæ traditione cessante, vt contra plures, Marian. Socin. Bernard. Diez, (21) & alij resolvunt. Nam & si civiles leges carceris pœnam nequaquam admiserint, (22) quia Vlpian. teste, *Carcer non ad puniendos, sed ad continendos homines haberi debet;* (23) Pontifices tamen, dum pudori, & verecundiæ clericorum prospiciunt, & eorum delicta puniri potiùs volunt, quàm publicari, hoc supplicij genus, vt latè Bartol. Menoch. Simanc. & Gomezius (24) animadvertunt, frequenter vsurpant. Quod non est cur alicui leve videatur. Quid est enim gravius, quàm esse inter homines, & hominum carere consortio? Et ita vivere, vt liberi spiritus fruendi facultas non sit? & in mala mansione (ita enim carcer, vt Fornerius (25) ostendit, interdum dicitur) vitæ exitum expectare. Laici quoque secundùm Pontificias sanctiones, parricidij crimen in foro pœnitentiali, carceris tædio, & alijs mo-

(19) *Greg. Lopez* supr. verb. *en la mar*, lex 1. tit. 21. li. 8. recop. l. 46. tit. 23. li. 8. recop. vide aliqua apud *Petrum Fabr.* lib. 3. semestr. cap. 8. in princip.

(20) *D. Ambr.* lib. 1. offic. c. 28.

(21) *Marian. Socin.* in ca. 1. de his qui liber. *Bern. Diez* in prax. c. 96 *Plaza* d. c. 22. n. 43. *Vela* d. c. 27. n. 10 *Tiber. Deci.* lib. 9. crim. c. 6. n. 19 qui etiam degradandos ait.

(22) L. incredibile, C. de pœnis. l. mandatis. D. eod. l. 2. C. de exact. li. 12.

(23) *Vlp.* in l. 8. §. solet. D. de pœnis, vide quæ tradit de interdictis pœnis *Cuiac.* lib. 34. obs. c. 14. & de hac carceris histo. for. Rom. lib. 5. c. 14.

(24) *Bart* in l. imperium, n. 8. de iurisd. omnium iudi. *Menoch.* de arbitr. quæst. 89. & cas. 305 *Simanc.* in cathal. inst. tit. 17. *Gom.* 3. tom. c. 9. nu. 6.

(25) *Forner.* lib. 2. select. c. 1. vide l. hi qui. 4. C. de aposta.

modis luere ſolent, qui latè in ipſis conſtitutionibus recenſentur; (26) ſanguinis enim pœna pro nullo crimine Iure Canonico infligitur, vt iam pridem Ludovic. Romanus (27) admonuit. Neque carceris pœna mitior illa videtur, nam vt eleganter, Magnus Aurelius Caſsiodorus (28) ſcribit: *Carcer eſt cella gemituum, triſtitiæ domus, apud ſuperos Plutonis hoſpitium, locus perpetua nocte cæcatus; in quo non vnum tormentum ſuſtinet reus, qui antequàm incurrat necis exitus, à Superis probatur abſciſſus. Primùm pudor ille collega catenarum, abominabili mœrore diſcruciat: auditum alieni gemitus & lamenta conturbant: guſtum ieiunia longa debilitant: tactum pondera prementia defatigant: lumina diutius tenebris obtuſa torpeſcunt. Non eſt vnum clauſis exitium, multifariâ morte perimitur, qui carceris ſquallore torquetur.* Vnde non iniuſte Imperatores Theodoſius, & Honorius Auguſti (29) in exilium damnatos, ſi carceris cuſtodia exilij metas impleſſe deprehenſi fuerint, non eſſe ampliùs in exilium ire cogendos ſcribunt. *Sit enim ſatis,* inquiunt, *immenſorum cruciatuum ſemel luiſſe ſupplicia, nec qui diu privati ſunt auræ communis hauſtu, & lucis aſpectu, non intra breve ſpatium catenarum ponderibus prægravati, etiam exilij pœnam ſuſtinere iterum compellantur.* Et Modeſtinus Iuriſconſultus, (30) hoc idem ob oculos habens, aliquatenus eius pœnam ſublevandam admonet, qui diutino tempore in reatu fuerit, id eſt in carcere, & miſero, triſtique, ac lugubri reorum ſtatu, vt Duaren. Alciatus, Ferrandus, Ioannes Corraſius, Rainaldus Corſus, & alij (31) interpretantur; non vt Accurſius, & alij ex antiquioribus (32) minùs rectè putarunt, qui aliquibus retro temporibus delictum commiſiſſe reperti fuerint. Quis enim eorum non miſereatur, quibus ex vinculis cauſam dicentibus incertus iudicij eventus aſsiduum tremorem, & legitimum ſæpe metum incuſsit? *Video,* inquit Calphurnius Flaccus, (33) *carcerem publicum, ſaxis ingentibus ſtructum, anguſtis foraminibus tenuem lucis vmbram recipientem. In hunc coniecti robur Tullianum proſpiciunt, & quoties iacentes ferrati poſtis ſtridor excitat exanimantur, & alienum ſupplicium aſpectando, ſuum diſcunt.* Sed vt filum ſermonis noſtri re-

pe-

(26) Vide text. in c. 1. & 2. de his qui lib. occid. in c. latorem. 33. q. 2.
(27) *Ludov. Roman.* ſingul. 688.
(28) *Caſsiod.* li. 11. variar. in formul. indulg.
(29) Impp. in l. omnes. 23. C. de pœn.
(30) L. ſi diutino. 25. D. de pœnis.
(31) *Duar.* 1. diſp. c. 19. *Ferrand.* 1. explic. c. 49. *Alciat.* 2. parerg. c. 10. *Corra.* lib. 2. miſc. cap. 20. *Rainal. Corſus* lib. 1. indag. c. 19. *Eduar. Caldeira* lib. 3. var. c. 2.
(32) *Accurſ.* in ead. l. ſi diutino, vbi omnes. *Deci.* conſ. 535. *M. Mant.* in gloſſar. 1. p. c. 23.
(33) *Calphur. Flac.* declam. 4.

petamus, Pontificum quòque iure, (34) tam filijs qui parentibus, quàm parentibus qui filijs necem intulerint, salutares aliæ pœnitentiæ imponuntur; quæ ex ipsis decretis facile colligi possunt.

(34) Cap. 1. & sequent. de his qui li. occid c. latorem 33. q. 2. vide *Beinar. Diez* in prax. c. 99.

FINIS.



DE

DE PERSONIS, QVÆ PARRICIDII TENENTVR; ET CVLLEI SVPPLICIO PLECTVNTVR.

LIBER SECVNDVS.

CAPVT PRIMVM.

Dicendorum ordo proponitur. Humaniores litteras ad iuris studium vehementer conducere demonstratur. Parricidij eos primo loco teneri, qui parentum fata properaverint. Properare fata quid sit? Iustinianus expositus, & ex melioribus codicibus emendatus. Liberorum, vt & parentum appellationem latè patere. Modestinus, & Paulus, qui contrarium suadere videntur, vera interpretatione donati. Hominum vitam brevissimam esse.

EXPOSVI superiori libro, qua potui maxima diligentia, quæ in parricidarum supplicio, vt in Sileno quodam Alcibiadis, latebant mysteria; & rem ab omnibus ferè neglectam, & paucis, aut à nemine (quod præficisnè dixerim) intellectam, ex ignorantiæ tenebris &

(vt

(vt ita loquar) mancipio, & captivitate, in lucem asserui, & quodam veluti postliminio in pristinum honorem, & dignitatem restitui. Nunc autem, cùm novus nos, erga personas, quibus hoc supplicium irrogandum est, labor maneat, & tot huius (vt ita dixerim) Hydræ capitibus amputatis, alia subinde nascantur, & pullulent; ingenuè (vt Titi Livij (1) verba detorqueam) illud mihi accidisse fateor, *quod eis qui proximis litori vadis inducti mari pedibus ingrediuntur; quicquid enim progredior, in vastiorem me altitudinem invehi video, & crescere penè opus, quod prima quæque perficiendo minui videbatur.* Sed pergam nihilominus, nec terga vertam, & annuente Deo, quod restat iter, invium licèt, & nullius anteà tritum pede, conficiam: multis, vt hucusque fecimus, & Iurisconsultorum, & bonorum auctorum locis, sicubi tractationis ordo poposcerit, in medium adductis. Sycophantis enim istis laqueum mandamus, qui vbi non omnia Bartolos, Baldos, & similes personant, aut vbi aliquem bonis litteris tinctum conspiciunt, illico rident, & respuunt, & ad Grammaticorum pulpita relegandum diiudicant; quasi non liceat, mansuetiores musas severioribus copulare, & ex illarum viridarijs, & hortulis flosculos aliquando decerpere, quibus possimus nostri iuris responsa condecorare. Sed verò altas habet hoc malum radices, & quas evellere mearum virium non sit, cùm id nec robustissimi quidem Milones, (2) licèt in eo oppidò desudaverint, præstare potuerint. Nam vt rectè Sidonius Appollinaris: (3) *Idiotarum est, sicut facilè convinci, ita difficilè compesci*: Et vt non minùs rectè Terentius. (4)

Homine imperito nihil quidquam iniustius,
Qui nisi quod ipse facit, nihil rectum putat.

Ergo, vt his relictis (ne videar Andabatarum more aerem ferire, aut cum laruis luctari) operi manum admoveam parricidij pœna, vt & leges & ipsum delicti nomen ostendunt, liberis primo loco infligenda est, qui impia manu parentum fata *properaverint*; ita enim apud Constant. (5) & Iustin. legendum est, vt docti viri (6) iam observarunt, non vt vulgati habent codices *præparaverint*. Nam vt tam doctè, quàm

piè

(1) *Tit. Liv.* initio, decad. 4.

(2) *Erasm.* apoph. 42. lib. 8. *Alex. ab Alex.* 3. genial. c. 14. *Duar.* in orat. de disc. docendoque iure. *Pet Fab.* 2. sem. cap. 2.

(3) *Sidon. Apol.* li. 7. epist. 13.

(4) *Ter.* in Adelph.

(5) *Constant.* d. l. vnic. *Iustin.* d. §. alia deinde.

(6) *Cuiac.* in notis posterior. ad d. §. alia.

piè advertit Balduinus,(7) etsi, quod attinet ad superiorem illam Dei Opt.Max.providentiam, certos esse vitæ nostræ terminos & fines sciamus, quos vltra citràque mors,vel vita consistere nequeat, habita tamen inferiorum causarum ratione, non ineleganter fata alicuius properare dicuntur; quin potius eo loquendi genere sæpè gravissimos auctores vsos invenio. Sic enim Vopiscus: (8) *Fatalem*,inquit, *properavit necessitatem*.Et Seneca (9) tragœdiographus: *Quid iuvat durum properare fatum?* Et Petronius: (10) *Vltimum hoc gaudium fatis properantibus rape*, pro eo quod est, vt Ovidij (11) verbis rem explicem,*ante diem in paternos annos inquirere*: Sicut contrà dixit Maro: (12) *Depositi proferre fata parentis*. Liberos autem & parentes cùm dicimus,sursum ac deorsum ascendentes & descendentes omnes, sive paternæ, sive maternæ lineæ,comprehendimus. Latè quippè hæc nomina tum alibi in iure, (13) tum etiam in hac nostra tractatione accipiuntur; atque adeò quicùmque liberi, quocumque gradu positi, aliquem ex ascendentibus interfecerint, hoc cullei supplicio tanquàm parricidij rei, vt cum Accurs. (14) cæteri interpretes adnotarunt, afficientur. Nam etsi Caligula cùm nullum rapinis modum faceret, descendentium,& liberorum nomen vltra filios non porrigi, nequiter, vt Alexander (15) retulit, cavillatus fuerit. Verius tamen est,in infinitum extendi,& iuxta Pauli responsũ, (16) quod sic docti viri, (17) quicquid Andreas Patricius (18) reclamitet, accipere solent, vsque ad trinepotem, proprio vniuscuiusque gradus vocabulo, deinceps communi posterorum, vel liberorum nomine, omnes in infinitum comprehendi. Nèque obest, quòd Modestinus (19) hanc ipsam, de qua loquimur, cullei pœnam, in eos dumtaxat more maiorum inductam testetur, qui patrem, aut matrem, avum, aut aviam occiderint, qui verò alias personas necaverint capitis pœna plectendos, aut vltimo supplicio mactandos. Nam verè respondet Accurs.(20) ibi reliquorum ascendentium mentionem supplendam. Et vt ego adverto, cùm leges semper frequentiora respiciant, (21) & raro contingat, vt quis pronepotes eius ætatis habeat, vt in illum manus inij-

(7) *Balduin.* d. §. alia.
(8) *Vopis.* in Probo.
(9) *Senec.* in Hercul.furente.
(10) *Petron.* in satyrico.
(11) *Ovid.* 1. metamorph.
(12) *Virg.Maro.*
(13) L.appellatione parentis,l.liberorũ,de verb.sig.l. sed si, §.liberos,de in ius vocan. cum alijs.
(14) *Accurs.*in l.1. & in l.pœna. D.ad l.Pomp. de parric. & in l.vnic. C.eod. verb.*Azo.*& ceteri, & plures alij quos refert *Vela* de delict.c.27.nu.3.& *Tib.Decian.*2.to. crimin.li.9.c.5 nu.2.
(15) *Alex. ab Alex.* 1.genial c.15.
(16) *Paul.*in l.I.C. D.de gradibus.
(17) *Pet. Crin.* de hon.disc.li.15.c.8.*Conan.* lib.10. comm. c.1.n.4 *Ber.Vualth.* li.1.misc.c.10.& alij quos refert *Caldas* in l. si curat. verb. sine cur.nu.48.
(18) *And. Patric.* in fragm. ad orat. Cicer.
(19) *Modest.* in d. l.pœn. D. de parr. vers.qui alias.
(20) *Accur* in d.l. pœn. verb.aviam, & in d.l.vni. verb. affectionis.
(21) L.nam ad ea, D.de legibus,

inijcere possint; meritò Modestinus aliorum ascendentium mentionem non fecit, parentes & avos exempli gratia, quod regulam arctare non solet, (22) nominasse contentus. Est enim brevissimum vivendi tempus hominibus datum, & quamvis nonnulli quos auctores memorant (23) lōgissimæ ætatis spatia compleverint, tamen & experientia, & iuris testimonijs docemur vivaciores homines vix, aut ne vix quidem, centum annos implere, (24) & rarò eis vivis pronepotes agnasci; atque ita vltra hanc ætatem, quoties agitur de morte alicuius probanda, neminem vivere præsumendum, latè Menochius, Mascardus, & alij, (25) quos ipsi referunt, tradidere.

(22) L. damni infecti 23. D. de damno infect.

(23) *Plin.* 7. ca. 48. *Cœl. Rhod.* li. 5. ant. lect. c. 26. *Pet. Faber* 1. semest. c. 8. *Corr.* 5. misc. cap. 18. & cent 1. sentent. memorab. c. 72. *Casaubon.* in not. ad Treb. Pollion. pag. 487.

(24) Leg in vsufr. 63. de vsufr. l. si vsufr. 8. de vsuf. leg. l. fin. C. de sacr. sanct. eccl. l. 26. tit. 31. part. 3.

(25) *Menoch.* lib. 6 præsumpt. 49. *Mascardus* de probat. concl. 1069. *Mant.* in gloss. clas. 1. c. 19

CAPVT SECVNDVM.

Liberos, qui parentes occiderint, nullis non pœnis meritò subdi, multis, magnisque rationibus suadetur. De pietate, quæ parentibus post Deum præstari debet. Parentes Deos appellatos, & divina quædam esse simulachra. Inde filios in sacris parentum esse, dici solere, cum Connano. Naturam inter homines quandam cognationem constituisse. Inter filios & parentes omnium maximam hanc necessitudinem esse. Filium qui hanc violat: & patris vitæ, quam tueri debet, insidiatur, in multa peccare. Ciconiarum & Meropum in parentes pietas admiranda. Aurea Aurelij Cassiodori in impios liberos verba.

MERITO liberos, qui parentibus necem intulerint, hac severissima cullei pœna puniri, nemo nisi prorsus rationis expers poterit inficiari. Nam vt Cicero (1) ait: *In patris vita violanda multa peccantur, violatur is qui procreavit, is qui aluit, is qui erudivit, is qui in domo & republica collocavit.* Et cùm divinis legibus, (2) qui patrem maledixerit filius, quive contumax, & protervus fuerit, lapidibus obrui iubeatur; cur non humanæ sanctiones asperrimum parricidij crimen novis vindicent pœnis? & cum atrocissimis cruciatibus perimant, qui

(1) *Cicer.* parad. 4.

(2) Exod. & Deut. c. 21. cap. non satis, §. cæterum, 86. distinct.

patrem pro quo si res postularet mori debebat, immanissimè vita privaverit? *Speret igitur*, vt Impp. (3) aiunt, *parricida quod fecit*, & cùm non solùm (vt rectè Fortunius Garsias (4) Hispanus noster doctissimus inquit) vnum tantùm, sed duplex delictum, duplex præceptum transgrediendo, commiserit, duplicari sibi pœnas, nequaquam queratur. Qui enim parentem interficit, non solùm homicidij reus esse dignoscitur; sed etiam violatæ pietatis crimen incurrit, quæ parentibus non secus ac Deo præstari à liberis debet. Sic enim præclarè Tullius: (5) *Pietas est*, inquit, *omnium virtutum fundamentum: parentem vt Deum vereri*. Et Plato: (6) *Nullum liberos Deo proximiùs simulachrum habere posse quàm parentes, quibus honoratis Deus gaudet*. Sic etiam D. Ambrosius (7) (vt alios ex Theologica schola prætercam) *Primus*, ait, *gradus pietatis est iste, vt quos auctores tibi voluit esse Deus, honores obsequijs, abstineas contumelijs. Nèque vultu lædenda est pietas parentum*. Sed nèque absunt nostri iuris auctores. Nam Paulus, (8) filio sanctam, & honestam semper patris personam videri debere, scriptum reliquit; & Pomponius, (9) & Vlpianus, naturali omnium gentium iure pietatem, reverentiam, & obsequium parentibus à liberis esse præstandum, & ni faciant, ad id per iudicem compelli posse, testantur. Diocletianus (10) quòque, non reverentiam tantùm, sed & subsidium vitæ, pietatis ratione omnino præstari parentibus iubet. Et Constantinus, (11) à filijs, vt in causa inofficiosi obtineant, probari requirit, *quòd obsequium debitum iugiter, prout ipsius naturæ religio flagitabat, parentibus adhibuerint*. Seneca (12) etiam naturalem legem hominum mentibus insitam, hanc pietatem liberorum in parentes præcipere tradit; quam Valerius, (13) Deorum numinibus æquari, sic tamen vt patriæ maiestati cederet, dicere ausus est: *Cuius maiestati* (patriæ scilicèt) *illa quæ Deorum numinibus æquatur, auctoritas parentum, vires suas subiecit*. Sed nèque parùm hæc eadem parentum veneratio ex his extollitur, quæ Ioann. Sarisberiensis, Petrus Gregorius, & Petrus Faber, (14) affatim scripserunt, quorum scripta compilare meum non est. Quid quod Pisidam, parentibus

(3) *Impp.* in l. nemo, C. de epis. aud.

(4) *Fortun.* in l. veluti, D. de iustit. & iur. arg. l. plura delicta, de oblig. & act.

(5) *Tullius* in orat. pro Plant.

(6) *Plat.* lib. 11. de legibus.

(7) *Ambr.* supr. Math. *S. Thom.* 2. 2. q. 26. art. 3. *Div. Hieron.* supr. Ezech. & alia quæ de pietate tradit *Tiber. Dec.* 2. to. crim. li. 9. c. 6.

(8) *Paul.* in l. liberto 9. de obseq. à li. & lib.

(9) *Pomp.* in l. veluti de iust. & iure. *Vlp.* in l. 1. D. de obsequijs, & in l. si quis, § si vel parẽs. de li. agnos.

(10) *Dioclet.* in l. filia. 5. C. de patr. potest.

(11) *Const.* in l. liberi 28. C. de inoff.

(12) *Senec.* lib. 6. de benefic. c. 23.

(13) *Valer.* lib. 5. c. 6. in princ.

(14) *Ioan. Sarisb.* in Policr. lib. 5. cap. 4. *Petr. Greg.* in præl. iur. lib. 2. c. 40. *Petr. Fab.* lib. 2. sem. c. 1. & 2. & lib. 3. c. 13. & alij plures relati à *Cened.* in collect. 20 ad decret. nu. 1.

bus

bus quasi Dijs libasse Ioann. Stobæus (15) scribit: Idemque, (16) *parentes post Deum plurimi fieri, quasi secundos, ac terrestres Deos esse, & quasdam velut Deorum imagines.* Vnde non omnino carere ratione videtur, quorumdam Philosophorum sententia, qui vt Agellius (17) refert, ita patri obsequendum existimabant, vt nihil in omnibus eius iussis à filio detrectare liceret. Quam in rem Pontanus (18) plurima, nonnulla etiam Tiraquel. (19) scripsit. Neque quod Simplicius Epicteti interpres opinatur, qui vt Guillelmus Fornerius (20) I. C. non incelebris tradit, cùm rationem inquireret propter quam patruus Thius appelletur (quod nostrati *Tio* respondet) ait: *Quod cùm patres liberis sint quasi* θεοί, *id est, Dei, qui tum proximè ad eos accedunt,* θεῖοι *patrui & avunculi appellati sunt. Et quamvis metu divinæ maiestatis, parentes Deos nominare desierimus, veteris tamen eius notæ vestigia in patruorum appellatione remanserunt.* Quæ omnia in causa sunt, vt non inepte tentare videatur Franc. Conanus (21) filios, dum in patris manu & ditione consistunt, in parentum sacris (22) constitutos vocari, non, quòd eorumdem privatorum familiarùmque sacrorum participes essent, vt alij voluerūt, (23) sed quod filio pater in cuius potestate est, sacrum quoddam & venerandum simulachrum, vt ex supra dictis colligitur, videri, & iudicari debeat. Quinimo & patres mortuos apud Romanos loco numinum a filijs habitos, & inter Penates relatos, latè Casaubonus (24) ostendit. Accedit his, quod pietatis & venerationis ratione semota, non potuit parricidij crimen atrocissimis pœnis non coerceri; nam si quòd natura inter nos cognationem quamdam constituerit, *cum nos*, vt inquit Seneca, (25) *ex eisdem, & in eadem gigneret*, hominē homini insidiari nefas esse Florentinus (26) concludit, & vt Cicero ait: *Si hoc natura perscripsit, vt homo homini, ob eam causam quòd homo sit, consultum velit: certè violare alterum lege naturæ prohibemur.* Quanto censeri debuit gravius, iniquiùsque, filium in patrem, cui non generali humanitatis ratione dumtaxat coniungitur, sed eandem cum eo personam, eandem vocem, atque idem corpus habere putatur, (27) contra divinas om-

(15) *Ioan. Stob.* ser. 42.
(16) Idem *Stob.* ser. 77.
(17) *Agell.* lib. 2. cap. 7.
(18) *Pontan.* lib. de obedientia.
(19) *Tiraq.* de pœn. temp. caus. 34. n. 2.
(20) *Forner.* lib. 1. select. c. 14.
(21) *Conan.* lib. 2. c. 13. nu. fin.
(22) L. cum oportet in princ. C. de bon. quæ, li. 6. l. filiæ licèt. C. de collat. l. 1. §. fin. C. de ann. excep. cùm alijs.
(23) *Alciat.* 1 præterm. *Briss.* lib. 17. ver. in sacris. *Forca.* dial. 15. nu. 1. *Pinel.* in Rub. C. de bon. 2 p. ex n. 4. vide etiā de sacris patern. *Ræard.* lib. 2. coniectaneor. cap. 11.
(24) *Casaub.* in notis ad Sueto. & rursus in notis ad Capitol. pag. 108.
(25) *Senec.* 2. epist.
(26) *Florent.* I. C. in l. vt vim, de iust. & iur. facit l. non tantum 6. D. de appellation.
(27) L. fin. C. de Imp. l. eumscimus, C. de agric. & cens. lib. 11. §. ei vero, inst. de inutil.

nes, & humanas leges sævire? Hostem ne alij prælio lacesserent, quàm qui sacramento tenerentur, cautum apud Romanos Cœlius (28) commemorat, qui in hoc eos præmonstrare voluisse docet, ne hostem quidem interfici oportere, ni adigat summa & ea legitima necessitas. Vnde & Chrysantam collaudauit Cyrus, quòd hostem interfecturus, iam elatum in cædem gladium revocasset, eo quòd receptui canere audisset. Quo igitur pacto præteri inulta eius immanitas poterit, qui non hostem, sed patrem à quo genitus, & educatus est, propter eam tantùm causam occiderit, quòd ab eo vitam acceperit? aut quo modo hanc plusquam belluinam feritatem non execrabimur? cùm Seneca (29) homines hominibus infestos esse miretur, dum inquit: *Si quæsierit aliquis, quæ causa hominem adversus hominem in facinus coegit? nam nèque feris inter se bella sunt; nec si forent, eadem hominem deceant, placidum, proximùmque divino genus. Quæ tanta vos fert ira, cum vna stirps, idèmque sanguis sitis? vel quæ furiæ in mutuum sanguinem egere? Parentes*, inquit Tullius, (30) *carissimos habere debemus, quòd ab his vita, patrimonium, libertas, civitas tradita est.* Et Plato: *Fas est*, ait, *parentibus prima & maxima debita, omnium antiquissima debitorum, persolvere; putare enim quisque debet, omnia quæ possidet eorum esse, qui genuerunt, & educarunt.* Vnde pulchrè Diogenes ille Cynicus, vt Laertius (31) recenset, quemdam qui patrem despiciebat videns: *Non te pudet*, inquit, *eum contemnere, cui debes hoc ipsum quod tibi placeas.* Cur ergo à filijs hanc, quam naturali iure debent, antidoralem obligationem (32) non exigemus? aut cur non solùm non præstitas educationis vices, sed ereptam parentibus vitam, quam omnino curare debuerant, severissimis pœnis non vindicabimus? cùm talia fecerint, *qualia*, vt Iustiniani (33) verbis vtar, *irrationabilia etiam amovent animalia.* Nota est namque insignis Ciconiarum in parentes pietas, quæ, vt Iulius, Solinus, (34) & alij plurimi auctores retulerunt: *Quartùm temporis impenderunt fœtibus educandis, tantùm & ipsæ a pullis suis invicem aluntur.* Vnde & à pietate apud Hebræos nomen *Chasidith* ipsas invenisse admonet Petrus Faber. (35)

(28) *Cœl. Rhod.* li. 11. lect. ant. c. 18.

(29) *Senec.* lib. 2. contr. 1.

(30) *Tull.* in orat. post redit. ad Sen.

(31) *Laert.* in eius vita.

(32) L. sed si, §. consuluit, de petit. hered. l. si pignore 56. de furt.

(33) *Iustin.* in auth. de incest. nup. vbi sic legendum est, non *admonent* vt perperam *Acc.* & *Fortun.* qui valde in volvitur in l. 1. §. ius natur. vers. ex his etiam, de iust. & iur.

(34) *Solin.* in Polyhistore. c. 43. *Plin.* lib. 10. c. 23. *Ælian.* de var. histor. li. 16

(35) *Pet. Fab* lib. 3 semest. c. 13.

Et

Et à Petronio Arbitro, (36) *Pietati cultrices*, dicuntur. Et à Divo Ambrosio (37) ex Romanorum vsu piæ aves cognominantur. Cuius verba, quę meritò aurea Baptista Pius (38) appellat, præteriri nisi impiè, non possunt: *Aves, inquit, non erubescunt reverendi senis membra portare. Est enim vestura pietas, quod eò vsque frequenti testificatione percrebuit, vt congruè mercedem remunerationis invenerit. Nam Romanorum vsu pia avis vocatur: & quod vix vni Imperatori Consulto Senatus delatum dicitur, hoc istæ aves in commune meruerunt. Pios enim filios, patrum prius oportuit iudicio prædicari. Habent etiam & vniversorum suffragia: nam retributio beneficiorum* ἀντιπελάργωσις dicitur, *πελαργὸς enim Ciconia nominatur.* Sed vt Andreæ Alciati (39) nobilissimum de hac re emblema prætercam, & nihil dè Meropibus dicam, quæ vt Aristotel. (40) Ælianus, & alij testantur, hac etiam iustitia, sive pietate longè latèque præstant, & parentes non senescentes modò, verùmetiam simul ac datur facultas, exire è nido non sinunt, & educationis vicem reddentes proprijs, laboribus pascunt: Non possunt non aptissimam, his, quæ de filiorum erga parentes pietate retulimus, Magni Aurelij Cassiodori (41) epistolam subdere, quæ, verè fateor, summo me gaudio delibutum reddidit, & mirabili voluptate perfudit, nec minori, vt arbitror, lectorem perfundet. Ea igitur, vindictam ab impijs filijs omnino sumi debere, his elegantissimis verbis ostendit.

(36) *Pet. Arb.* in satyr.
(37) *D. Ambros.* in exam. lib. 5.
(38) *Baptist. Pius* annot. c. 69.
(39) *Alc.* embl. 30 & vide *Cœl.* lib. 11. c. 17. *Petr. Crin.* de hon. disc. lib. 4. c. 13 *Sim. Maiol.* in dieb. canic. colloqu. 6. pag. 223.
(40) *Arist.* de ani. lib. 9. cap. 13. *Ælian.* lib. 11. de animal. cap. 30 *Plin.* lib. 10. capit. 33. *Suid.* in ἀντιπελαργεῖν *Pet. Fab.* supr.
(41) *Cassiod.* lib. 2. epist. 4.

SYMMACHO PATRICIO THEOD. REX.

Quis possit accusare iam reliqua, si pietatis nomina probantur esse crudelia? Negligitur levis reatus, cùm tragœdia criminis magna tonuerit, nec aliquis nititur, quod parvum est vindicare, si delicta summa respiciantur evadere. Inimicum trucem ratio ipsa professionis ostendit, iratum plerùmque poteris invenire collegam. Inobedientem verò filium declinare pœnas non permittit humanitas. Ubi est illa naturæ vis, quæ amplexu copulæ destinatur ad posteros? Ferarum catuli sequuntur parentes, à cespite suo virgulta non discrepant, propago vitis propriæ servit origini, & discrepat homo à suo fusus initio! Quid dicamus illa beneficia, quæ vel extraneam possunt obligare per-

so-

sonam? Nutriuntur à parvulis, ipsis laboratur, ipsis divitiæ conquiruntur: Et cùm sibi vnusquisque credat abundare quod possidet, cum à patribus adhuc quæritur, pro altera potius ætate peccatur. Proh dolor! non merebimus eorum affectum, pro quibus subire non recusamus exitium? Maria ipsa sævis tempestatibus excitata, genitoris cura non refugit; vt peregrinis mercibus acquirat, quod propriæ soboli derelinquat. Aves ipsæ, quarum vita semper in escis est, naturam suam extranea sorde non maculant. Ciconia redeuntis anni iugiter nunciatrix, eijciens tristitiam hyemis, lætitiam verni temporis introducẽs, magnum pietatis tradit exemplum. Nam cùm parentes eorum pennas senio coquente laxaverint, (42) nec ad proprios cibos quærendos idonei potuerint inveniri, plumis suis genitorum membra frigida refoventes, escis corpora lassa reficiunt. Et donec in pristinum vigorem alis grandæva redierit pia vicissitudine iuvenes reddunt, quod à parentibus parvuli susceperunt. Et ideò non immeritò longa vita servantur, qui pietatis officia non derelinquunt. Perdicibus etiam mos est, ova perdita per alterius matris damna sarcire, vt adoptione alienæ sobolis, incommoda suæ reparet orbitatis; sed mox vt nati fiduciam habere cœperint ambulandi, ad campos exeunt cum nutrice, qui vt fuerint materna voce commoniti, ovorum suorum potius genitricem petunt, quamvis ab alijs, furtivis fœtibus, educentur. Quid ergo homines facere debebunt, quando & hanc pietatem avibus inesse cognoscunt? Romulum itàque, qui facti sui acerbitate pollutus, nomen fœdat Romanum, ad vestrum facite venire iudicium. Et si eum patri suo Martino manus iniecisse constiterit, protinus legitimam sentiat vltionem; quia ideò elegimus mores vestros, quia crudelibus parcere non potestis. Quãdo genus pietatis est, in illos distringere, qui contra naturæ ordinem, sceleratis se docentur actionibus miscuisse.

Hæc Casiodorus. Cuius elegantissimis verbis similia alia Antonij Sabellici, (43) & plurimi pientissimorum filiorum erga patres exempla, lectori forsitan non ingrata, subijcerem, nisi id iam antea diligenter præstitisset Iacob. Menochius, (44) & vt Polybius (45) ait: *Minimè necessarium esse putarem, vt de his quæ rectè, & à multis dicta sunt, denuò sermo habeatur.*

(42) *Lassaverint* reponendum contendit *Christoph. Colerus* parerg. ca. 30.

(43) *Ant. Sabell.* memorab. tit. de piet. in parent.

(44) *Iacob. Menoc.* lib 6. præsump. *P. Torres* in philos. princ. li. 4. per tot.

(45) *Polyb.* li. 1. in princip.

CA-

CAPVT TERTIVM.

Naturales quoque, & extra matrimonium procreatos liberos, æquè ac legitimos parricidij teneri. De spurijs & incestuosis quosdam contrà sentire. Nos pluribus in vtràmque partem expensis, nullam quoad hunc casum liberorum differentiam faciendam seriò docemus. Naturam æqualem filijs omnibus esse. Nullum parentem à filio in ius vocari permitti, quidquid alij opinentur. De spurijs plura scitu non indigna.

NATVRALES liberos, hoc est, qui citra matrimonium generantur, nulla à legitimis distinctione, quoad fœdus naturale, discerni, multis in locis Iustinia. (1) admonuit. Nèque id sine magna & gravi ratione, siquidem lex civilis, aut legitimorum solemnium defectus, naturæ vim mutare, aut stimulos naturales retundere nequit: (2) Vnde Dionysius senior, apud Plutarch. (3) nullo iure civili, nec ipsa quidem principis auctoritate naturalia iura dirimi posse dicebat. Quò fit, vt cùm parentum veneratio, debitàque eis à filijs pietas, ex ipsis naturæ fontibus scaturiat, sitque lex hæc, qua colere & suspicere parentes iubemur, vt Cicero (4) aliàs inquit: *Non scripta sed nata, quam non didicimus, accepimus, legimus, verùm ex natura ipsa arripuimus, hausimus, expressimus; ad quam non docti, sed facti, non instituti, sed imbuti sumus;* æquè naturales liberi, ac ij, qui ex iustis nuptijs procreati fuerint, parricidij pœna teneatur. Quod concors scriptorum omnium schola (5) recepit, & non inefficacibus argumentis probari potest. Videmus nàmque iura, quæ cullei pœnam asperrimo huic crimini irrogandam statuunt, naturali parentum appellatione vsa fuisse, & personas quæ in hoc incidunt scelus naturaliter designasse, quo casu non civilium legum dispositionem, sed naturam ipsam inspicimus, vt ex Paul. (6) responso colligitur. Rursus, & si naturalium, & legitimorum parentum inæqualis sit erga filios potestas, tamen vt verbis vtar Vlpiani, (7) *pietas eis æqualis debetur*, atque ideò in edi-

(1) *Iustinian.* auth. quib. modis nat. ef. leg. §. si quis verò nō habens. & auth. quib. modis eff. sui. §. si quis ergo filios.

(2) L. eas de cap. min. §. sed naturalia inst. de iur. nat. l. amicissimos 36. §. Lucius, de excus. tut.

(3) *Plut.* in Apophteg. reg. & imp.

(4) *Cic.* de defensione, loquens pro Mil.

(5) Vt constat ex relatis à *Greg. Lop.* in d. l. 12. verb. al fijo. *Iul. Clar.* §. parricidium, nu. 2. *Plaz.* de delict. c. 22. n. 12 *Vel.* c. 27. n. 2. *Tiraq.* de pœn. tem. caus. 20. nu. 12. & in l. si vna quam, verb. donat. largit. nu. 235. *Fortu. Garcia* de vlt. fin. illat. 2. *Ant. Go.* 3. tom c. 2. nu. 3. & *Tiber. Dec.* lib. 9. crimin. ca. 8. nu. 8. qui idem tradit in patre nat. occidente filium.

(6) *Paul.* in l. tutelas, de cap. minu.

(7) *Vlp* in l. 4. de curat. furios.

(8) L. 4. D. de in ius vocan. l. fin. C. eodẽ, & de modo vocan. in ius vide.
(9) d.l.4. in fin.
(10) *Paul.* in l. parentes 6. de in ius vocan.
(11) Idem *Paul.* in l. adoptiv. 14. verſ. vnde nec vulgo, D. de ritu nupt.
(12) Princ. inſt. de nupt. l. cum ancill. C. de inceſt. nupt. l. quod attinet, de reg. iur.
(13) *Venul.* in l. hos accuſare 12. §. item nec lex, D. de accuſat.
(14) *Alciat.* lib. 4. parerg. c. 5. *Merce.* li. 2. opin. c. 7. *Cõna.* lib. 2 c. 16. nu. 2. *Paleol.* de noth. c. 17. & 18. *Mant.* in Enchir. c. 182.
(15) *Paul.* in l. quia ſemper, de in ius vocan. l. filium eũ, de his qui ſunt ſui.
(16) *Modeſtin* in l. vulgo 23. de ſtat. hom.
(17) *Inſt.* in §. penult. Inſt. de nup.
(18) *Plut.* in probl.
(19) *Ant. Concius* li. 2. ſucceſsivarum lect. c. 11. & *Hotto.* in diſp. de ſpurijs, & omnino vidẽd. *Cuiac.* lib. 5. obſervat. cap. 6.
(20) *Sylveſt.* in d. §. pœn.
(21) *Laert.* in vita Ariſtippi.

edicto de in ius vocando, quo pudori parentum parcitur, (8) ne violenta illa manus prehenſione, & obtorto collo rapi in ius à liberis poſſent, naturales etiam parentes hoc privilegium habere Vlpianus (9) ex Labeone nos docet; & apertius Iul. Paul. (10) reddita, quæ maximè ad rem noſtram conducit, ratione, ſic inquiens: *Parentes naturales in ius vocare nemo poteſt: vna eſt enim omnibus parentibus ſervanda reverentia.* A quo non longè abeſt quod ipſe Iulius Paul. (11) alibi tradit: *Vulgo quæſitam filiam, naturalem patrem ducere vxorem non poſſe: Quoniam in contrahendis matrimonijs, naturale Ius & pudor inſpiciendus eſt, contra pudorem eſt autem, filiam vxorem ſuam ducere.* Denique in ipſo de quo agimus crimine, ſervum, licèt nec civiles, & legitimas nuptias, (12) ſicut nec alia, quæ iuris erant Romani, cognoſcat, à filio tamen occiſſum, lege Pompeia de parricidijs vindicari, Venuleius (13) Iuriſconſultus ſcribit: *Sed cum natura*, inquit, *communis eſt, ſimiliter & in eos animadvertetur.* Nèque adverſatur, quod naturales liberi, præſertim non ex concubina domi retenta, ſed vulgo concepti, atque procreati, quos vt Andreas Alciatus, (14) & alij obſervarunt, *Nothos* appellare ſolemus, patrem habere non intelligantur, atque ita nèque parricidium committere poſsint: cùm vt Paulus (15) ait: *Pater is tantùm ſit, quem nuptiæ demonſtrant.* Et vt Modeſtinus: (16) *Vulgo quæſiti patrem demonſtrare non poſsint.* Vnde proverbiali carmine dicitur.

Cui pater eſt populus, non habet ille patrem.

Et filij iſti, ſi Iuſtiniano (17) credimus, incertum patrem habent, & ſpurij ſolent appellari, quaſi ſine patre filij, eo quòd olim, vt ſcribit Plutarchus (18) (quamvis Antonius, Concius (19) alias Etymi rationes inquirat) ſpurius his notis. S. P. deſignari ſoleret, quaſi patrem non habens, vnde ſpurij nomen ei inditum eſt. Non quia filij ſine patre eſſe vlla ratione potuerint: ſed quia, vt Sylveſter Aldobrandinus (20) eleganter cum Theophilo notat: *Ob numerum eorum, qui cum matribus eorum conſuetudinem habent, patres habere non intelliguntur.* Quamobrem Ariſtippus, auctore Laertio, (21) cùm illi meretrix diceret, abs te gravida ſum facta: nihilo

(in-

(inquit ille) magis hoc nosti, quàm si super spinas densissimas incedens diceres: Ista me pupugit. Diogenes autem, eodem Laertio (22) teste, conspicatus meritricis filium, lapidem in turbam conijcientem: Cave, inquit, ne patrem ferias. Quò respicientes Athenienses, Cecropem, qui primus vnam vni iunxit in matrimonium, & concubitus vagos coercuit, duplicis naturæ, vt Suidas, (23) & Athæneus memorant, esse finxerunt; vt superiore parte virum referret, inferiore fœminæ speciem ostenderet; significantes per matrimonium homines non matrem tantùm, sed & patrem etiam cognoscere posse. Nam etsi quoad civiles effectus patriæ potestatis, & successionum iura, hæc omnia quæ diximus vera sint, & vulgo suscepti filij pro non filijs sint, & patrem habere non videantur. Quoad reverentiam tamen, & obsequium parentibus debitum, & reliqua alia, quæ ex natura ipsa descendunt, naturales liberi nihilo à legitimis differunt, (24) & violatæ pietatis pœnas æqua lance perpeti debent. Cum interdum, & ipsi vehementiùs quàm legitimi à parentibus diligantur, vt Pelopæ, & Hebij exemplis adductis ostendit Plutarch. (25) Cùmque non deficiant in iure, vt Paleotus, (26) & Mascardus docent præsumptiones, & argumenta, quibus filiorum etiam naturalium pater cognosci, & probari plenissimè queat. Nèque oporteat meliorem esse causam naturalium quàm legitimorum, & contra Iustiniani (27) sanctionem, *plus habere castitate luxuriam*. Ex quibus explodenda est Bart. (28) Imolæ. Angel. Alex. & aliorum opinio, qui incestuosos filios, & ex illegitimo coitu procreatos, parridij crimen nequaquam incurrere constanter defendunt. Nam etsi hi patrem quòque habere non censeantur, quòd talem habeant quem habere non licet, vnde & ex Solonis legibus nihil parentibus debebant, à quibus solam infamiæ labem accepissent, quæ apud Athenienses, vt Claudius Minoes (29) refert, adeò gravis existimabatur, vt locum quemdam haberent quo spurij seorsum ab ingenuis exerceri essent soliti, quem Cynosargem appellabant: nam contaminari nobilitatem spuriorum consuetudine verebantur. Adhuc tamen ego in contrariam sententiam ma-

(22) *Idem* in Diog. Cyni.

(23) *Sui.* in Κέκρωψ. *Athæn* lib. 13. ca. 1. quamvis *Cœl Rho.* lib. 6. lect. antiq. ca. 14. aliam huius rei causam tradas.

(24) Vt constat ex sup. citat. iuribus, & ex auctoribus congestis à *Tiraqu.* d. caus. 20. nu. 12.

(25) *Plut.* in parallel.

(26) *Paleot.* de not. & spur. c. 26. *Masc.* de prob. concl. 791

(27) *Iust.* in auth. de rest. & ea quæ parit. §. fin.

(28) *Bart.* in l. Divus, de parr. *Imol.* in l. ex facto. §. si quis rogatus, ad Trebel. *Alex.* in d. l. Divus, & in cons. 143. vol. 1. *Ias.* in §. pœn. nu. 61. inst. de act. *Specul.* in tit. de accusat. §. 1. & alij relati à *Plaz.* d. c. 22 num. 12. *Pet Gerar.* sing. 2. in fin. *Tiber.* *Dec.* li. 9. crim. c. 15. num. 30.

(29) *Claud. Min.* ad embl. Alc. 138.

nibus, & pedibus eo; & filios, quantumvis incestuosos, & ex damnato coitu generatos, parricidij reos esse posse, cum Baldo, (30) Greg. Lopez, Covarruv. Plaza; & alijs verius existimo. Communis namque est, vt diximus, omnium filiorum natura, (31) & licèt lex civilis huiuscemodi liberos tantùm abhorreat, vt nèque ali à parentibus debeant; (32) tamen vt graviter & doctè inquit Franc. Connanus: (33) *Lex naturæ nullis se angustijs includi passa est, eòdèmque iure filios omnes, quomodocùmque nati essent habuit. Tam pater est eius instituto, qui ex concubina, meretrice, ancilla, consobrina, quã qui ex iusta vxore liberos suscepit.* Vnde & ex simili coitu, naturalis coniunctio, & affinitas nuptias prohibens, nascitur, (34) & filius quamvis per incestum susceptus, non ideò filius esse desinit, quoniam, vt ait Augustinus: (35) *Semen hominis ex qualicùmque homine Dei creatura est: & eo malè vtentibus, malè erit, non ipsum aliquando malum erit.* Quò fit, vt & ali ex Pontificijs decisionibus debeat, (36) iuxta iuris naturalis præcepta, (37) & omnino, eodem iure dictante, parentibus obedientiam & pietatem præstare teneatur, pariterque ac legitimus; si asperrimum parricidij crimen commiserit, cullei pœna plectatur. Nèque turbor Accursij (38) sententia (quæ supradictos auctores decepisse videtur) existimantis, incestuosos, & illegitimos, sive adulterinos liberos, non teneri reverentiam parentibus exhibere, atque adeò illos sine venia in ius rapere posse: nam etsi Accursij iudicium, Angelus, (39) & Zasius commune esse testentur, contraria tamen opinio magis iuris regulis consentanea videtur; nèque enim frustra Paulus (40) generaliter loquitur, dicens: *Una est enim omnibus parentibus servanda reverentia*, nisi vt quoscùmque parentes à quibuscumque filijs vocari non posse significaret, provt contra Accursium optimè cum Azone, (41) Iason defendit, & eleganter Fortun. Garc. & Sylvest. Aldobrandinus. Et cùm patronum etiam ex fideicommissi causa manumittentem, ob solum libertatis beneficium in ius vocari Prætor prohibeat, (42) cur

(30) *Bald.* in c. 1. §. naturales si de feu. fuer. contr. inter dom. & vass. *Greg.* in d. l. 12. par. verb. al fijo. *Covarr.* qui alios refert. de spõsal. 2. p. c. 8. § 6. nu. 2 *Plaz.* d. c. 22. nu. 12. & 13. *Fortun.* de vlt. fin. illat. 7.

(31) d. l. hos accusare, §. omnib. D. de accusat.

(32) Auth. ex cõplexu, C. de incest. & nefar. nup. quã conatur à duritia defendere *Madera* animad. c. 32.

(33) *Connan.* d. lib. 2 c. 16.

(34) L. & nihil 54 D. de rit. nup. c. discretionem, de eo qui cogn. consang. vx. suæ. Vide *Tiber. Dec.* li. 9 crimin. c. 9 n. 11. qui hinc servorum filios parr. teneri ait.

(35) *D. Aug.* de bono coniug. c. 16. relat. in cap. sicut 32. q 4.

(36) cap. cum haberet, de eo qui dux. in matr. *Socin.* conf. 161. *Covarr.* sup. *Paleot.* de not. c. 48.

(37) L. 1. §. ius nat. D. de iust. & iur. princ. inst. de iur. nat. c. ius naturale. 1. dist.

(38) *Accurs.* in l. quia semper de in ius vocan.

(39) *Angel.* in §. pœn. instit. de act. *Zasius* in l. 4. §. prætor ait, D. de in ius vocan.

(40) *Paul.* d. l. parent. de in ius vocan.

(41) *Azo* in sum. C. de in ius vocan. *Ias.* d. §. pœnal. nu. 61. *Fort. Gar.* de vlt. fin. iur. illat. 7. vers. quinimo contrarium, *Sylvest.* d. §. penult. inst. de nup.

(42) L. 4. & l. is cui 9. D. de in ius vocan.

cur non quemcumque parentem, à quo filius habuit vt viveret, eodem honore donabimus? Præsertim cùm ipsa gravitate, vt Maynus (43) considerat, ætatèque plerùmque grandiori, parentes commendentur; quod nedum filios, verùm & extraneos quodammodo ad reverentiam inducit. Vnde Ovidianum (44) illud

Magna fuit quondam capitis reverentia cani,
Inque suo pretio ruga senilis erat.

Cui adstipulatur Iuvenal. (45) dum inquit:

Credebant hoc grande nefas, & morte piandum,
Si iuvenis vetulo non assurrexerat, &c.

Et alia quę de senectutis veneratione Corras. (46) Connan. Tiraquel. & alij scripserunt. Quibus addo, quod de nothis in hunc sensum scribit Euripides: *Nothum genus habet nomen culpabile, natura verò æqualis est.* Planè adoptivi filij cùm in eis ea cessent, omnia quæ supra retulimus, parricidij non tenebuntur, vt doctè, & latè Tiberius Decianus (47) observat.

(43) *Lud. Mayn.* li. 2. act. c. 44.

(44) *Ovid.* 5. fast.

(45) *Iuven.* saty. 13

(46) *Corras.* de iure civil. in artem red. 2. p. c. 6. *Connan.* 1. comm. c. 9. nu. 3. *Tiraq.* de nob. c. 19. & de primogen. in præfat. à n. 75. *Madera* de las excel. de España, cap. 3. in princ.

(47) *Tiber. Decian.* lib. 9. crim. c. 9. n. 5.

CAPVT QVARTVM.

Proscriptum Patrem, quem bannitum vocant, à filio citra parricidij crimen, quidquid alij arbitrentur, occidi non posse. Hoc varijs rationibus & exemplis corroboratum. Limitari tamen vbi pater in patriam, aut Principem aliquid hostili animo moliretur, nec alia remedij via daretur. Expenduntur in hanc rem elegantissima Marcelli, Ciceron. & aliorum testimonia. Patriæ nos plùs quàm parentibus debere. Maiorem parentem à Varrone appellari. Qui obiter declaratur. Hoc etiam exemplis adstructum.

ILLVD etiam magnis scribentium concertationibus disputatur, an filius citra parricidij crimẽ, proscriptum patrem (quem Bannitum vocant) occidere posſit? In qua quæstione, aientium, & negantium auctorum sententiæ reperiuntur, quos vt compendio referam, Ludovicum Carrerium, (1) Petrum Plazam, & ab eis omissum Tiraq. allego. Sed tandem in eam ma-

(1) *Carrer.* §. de homicidio, ver. 9. quero, nu. 26. *Plaza* de delict. c. 22. nu. 14. *Tiraq.* de pœn. tem. caus. 20. nu. 6. & 7. *Catel. Cot.* in memorab. ver. Bannitus, el 3.

magis frequens eorum numerus convenit, quæ distinctione adhibita mediam quodammodo viam sequi videtur, vt si ob maiestatis crimen, vel patriæ proditionem proscriptus fuerit pater, impunè occidi à liberis posit, si verò ob aliam causam, non ita. Quæ opinio Bart. (2) Angelo, Paulo Castrensi, & antiquioribus alijs arrisit, & communi omnium ferè recentiorum ore probatur. (3) Mihi verò (tantùm pietati tribuo) etiam in hoc casu filio patrem occidere nequaquã licere, magis arridet; nam & si lex civilis, publicos hostes, & maiestatis reos, cognationis & agnationis iuribus & effectibus privet, (4) naturalis tamen sanguinis qualitas, & debita parentibus pietas nullo pacto aboleri, nulloque iure dirimi potest, vt passim Iureconsulti testantur, (5) vnde & alimenta his proscriptis, à filijs deberi, & reliqua omnia, quæ naturalem causam habent, manere eis incolumia; licèt adversentur plures, plurimi alij fatentur: (6) Et quamvis occidendi proscriptum, sive perduellionis damnatum, potestas omnibus fiat; cùm tamen id necessitati non subijciatur, quod potestati, seu voluntati committitur, (7) non omnino impium filij facinus impunitum relinqui debere censerem, qui de patris vita, pro qua optimum consilium capere debuit, tam iniquum sumpsit arbitrium. Cùm neque patronum (cui patrem præferri, vel Agellij (8) testimonio probatur) impunè posit libertus etiam in casu permisso, vt Modestinus (9) docet, vita privare: neque (vt in receptatoribus Paulus (10) scribit) par sit eorum delictum, qui nihil ad se pertinentes homines occiderunt, & eorum, qui non affines quidem, vel cognatos, sed patrem ipsum pro quo mori debuerant, interfecerint. Vnde meritò à Valerio Maximo, (11) & alijs, cuiusdam filij crudelitas execratur, qui patrem tonantibus bellis civilibus proscriptum, & apud clientulum securè latentem, militibus prodidit, eoque nomine à sanguinarijs tribunis, patris bona, delationis præmium accepit. Contrà verò eum eximijs laudis, & pietatis encomijs Appianus (12) extollit, qui in trium-viralis proscriptionis turbine, senio iam affectum patrem Oppium nomine, vtque manere liceret deprecantem, non prius dereliquit, quam extra portam vr-

(2) *Bar.* in l. si adulter. §. liber. de adult. & in l. minimè de relig. *Ange.* in auth. de incest. nup. in princ. *Ioan. de Portona.* in l. qui servum, de verb. *Paulus Castr.* in l. 1. §. ius autem, de iust. & iur.

(3) Vt constat ex *Carrer.* & *Plaza* vbi supr.

(4) L. postlimin. §. si ius, de captivis.

(5) L. ius autem, D. de pact. l. iura sanguinis, de reg. iur.

(6) Quos refert *Tiraq* sup. n. 8. cum sequent. *Meno.* de arbitr. q. 50 nu. 45. & relati à *Cened.* in collect. 20. ad decretum num. 2.

(7) Leg. non quid quid. de iudic.

(8) *Agellius* lib. 5 noct. attic c. 13.

(9) *Modest.* in l. si adulterium, §. libert. D. ad leg. Iul. de adult.

(10) *Paul.* in l. 2. D. de receptator.

(11) *Valer. Maxim.* lib. 9. cap. 11. *Cœl. Rhod.* libr. 11. lect. ant. c. 17.

(12) *Appian.* lib. bellorum civil. 4.

vrbis tutò sistere posset; indèque humeris impositum Siciliam vsque, indefesso animo, cui paternus amor vires suppeditabat, perduxit incolumem. Sed nèque minoribus laudibus, ignobilem quamdam & humilem puerperam, Valerius (13) prosequitur, quæ cùm matrem supplicij causa, carcere, vbi vt fame periret damnata erat, inclusam haberet; cùm impetrasset à ianitore auditum, semper excussa, ne quid inferret cibi, vberibus suis eam alens tandem inventa fuit; quo miraculo, vt Plinij (14) verbis vtar, *matri salus donata filiæ pietate est, ambæque perpetuis alimentis: & ille locus eidem consecratus est Deæ; C. Quinctio, M. Attilio Coss. templo Pietatis in illius carceris loco structo.* Ergo quidquid integrum collegium tenuerit, cui hanc quæstionem fuisse à civitate Tudertina commissam Bart. (15) refert, & quidquid in Baldazo quodam vsu venisse, qui patrem proscriptum impunè necavit, memoret Alexand. (16) ego adduci non possum vt credam, filio, etiam in hoc casu, patris necem impunè cessuram. Quod eò constantiùs defendo, quòd videam mecum Angelum, (17) Decium, Fortun. Garc. & Didacum Covarruv. sentire, & eandem opinionem probare. Necnon Cæpolam, (18) qui quod plus est, extraneos opem filio dantes, hoc in casu teneri vult, quamvis alias neutiquam tenerentur. Planè si pater aliquid contra patriã, vel patriæ parentem Principem hostili animo moliatur, aut etiam in catholicæ fidei perniciem, qua violata vix potest vlla Resp. incolumis esse, aliquid tentare præsumat, non dubitarem filium absolvere, qui vbi nihil rogando profecerit, patris scelus vel detulerit iudici, vel desperatis rebus, & nulla alia remedij forma relicta, in illum manus iniecerit. Hoc nàmque concors omnium vtriusque iuris interpretum schola (19) confirmat, & efficacissima ratione defenditur, quippè quòd non possit pater in Rempublicam facere, quin simul filio vim & iniuriam inferre videatur, quam etiam contra patrem propulsare licere, omnes cum Florent. (20) testantur. Vnde in Apolog. Tertul. *In reos*, inquit, *maiestatis, & publicos hostes omnis homo miles est.* Et eum minimè parentis loco habendum, nèque vt talem lugendum Marcellus

(13) *Valer.* li. 5. c. 4

(14) *Plin.* li. 7. c. 36

(15) *Bart.* in d. l. si adulterium, §. libert. D. de adult.

(16) *Alex.* ad Bar. in d. §. liber. *Cotta* in mem. verb. bannitus, el 3. q

(17) *Ang.* in d. §. liberto. *Decius* in c. quæ in Ecclesiarũ, n. 14. de constit. *Fortun.* in l. veluti 9. colum. vers. ex superioribus. *Covarr.* de spons. c. 7. §. 7. n. 5. & in c. Rainu. in initio, nu. 9.

(18) *Cæpol.* cons. 5 num 29. cum seqq. quem refert, & sequitur *Tib. Dec.* lib. 9. crim. c. 13. n. 6.

(19) Ita tenent *Fortun. Covar.* & supradicti omnes, *Carrer.* tr. de homi. vers. 9. quæro, n. 27 *Plaza* d. c. 22. n. 15. *Simancas* in cathol. instit. tit. 29. nu. 35. cum multis sequẽtib. *Pet. Gerar.* sing. 2. *Mant.* sing. 155. & in Enchirid. c. 242. *Dueñas* regul. 686. amplia. & latè *Cenedo* collectan. 20. ad decret.

(20) *Flor.* in l. vt vim, de iust. & iur.

(21) *Marc.*in l.minimè 35. de relig. vide omnino *Durant. Casel.*2.var.c. 3.& *Tib.Decian.*sup. c.15.nu.9.& 10.
(22) *Tull.*3.offic.

lus (21) admonuit: *Qui ad patriam delendam, & parentes, & liberos interficiendos venerit; quod si filius patrem, aut pater filium occidisset sine scelere, etiam præmio afficiendum.* Id quod elegantissime Marcus Tullius (22) expressit, sic inquiens: *Quid si tyrannidem occupare, si patriam prodere conabitur pater, silebit ne filius? Imò verò obsecrabit patrem ne id faciat; si nihil proficiet, accusabit, minabitur etiam, ad extremum si ad perniciem patriæ res spectabit, patriæ salutem anteponet saluti patris.* Etenim vt multis Iurisconsultorum (23) testimonijs cavetur, non parentibus tantùm, sed præcipuè Reipublicæ nascimur; quam in pari causa præferri debere, quicquid litteræ ordine Pomp. (24) parentes præponat, optimè post longam disputationem concludit Fortunius, (25) & ex Platonis (26) sententia colligitur, à qua non longè Cicero (27) abest, & alij ex Græcis Philosophis, quorum verba latè congerit Stobæus. (28) Vnde Varro (29) scitè admodum, patriam maiorem parentem appellat, sic inquiens: *Si qui patriam maiorem parentem extinguit, in eo culpa est; quod facit pro sua parte is qui se eunuchat, aut aliqua liberos producit;* vbi vt hoc obiter animadvertam, verbum *producit*, non *procreat* significat, sed *differt*, & *impedit*, vt & verba præcedentia suadent, & rectè Christophorus Colerus (30) prævidit. Sed & Cicero (31) non minùs venustè antiquiorem, sive potiorem parentem patriam dixit: *Sed quoniam*, inquit, *plura beneficia continet patria, & est antiquior parens quàm is qui creavit: maior profectò ei, quàm parenti debetur gratia.* Valerius (32) quoque hoc idem non inelegantioribus verbis edocuit: *Arctissimis*, ait, *sanguinis vinculis pietas satisfecit; restat nunc, vt patriæ exhibeatur: cuius maiestati, etiam illa, quæ Deorum numinibus æquatur, auctoritas parentum, vires suas subiecit, fraterna quòque charitas æquo animo ac libenti cedit, summa quidem eum ratione; quia eversa domo, intemptatus Reip. status manere potest: vrbis ruina, penates omnium trahat secum necesse est.* Et sanè nèque exemplis destituimur, quibus præstantiorem esse patriæ, quàm parentum, aut liberorum causam manifestetur. Nam Lucium Brutum, Valerio, (33) & alijs referentibus, legitimos filios suos Tarqui-

(23) L.1.§.sed si servus, de vent.insp.l.1.§.generaliter, de vent.in poss.mitt.l.3.§.quod pater, de mun.& honor.
(24) *Pomp.*in l.veluti, de iust.& iur.
(25) *Fortun.*in d.l. veluti col.10.
(26) *Plato* in Crit.
(27) *Cicer.*1.offic.
(28) *Stob.*serm.37
(29) *Varro* relatus à Nonio.
(30) *Coler.*parerg. c.34.
(31) *Cicer.* lib. 1. de Repub.
(32) *Valer.*lib.5.c. 6.in princip.
(33) *Valer.*d.lib.5 c.8.*Florus* lib.1.c 9. *Aug.* de civit.Dei, lib.3.ca.16. *Policr.* lib.4.c.11.

quinij dominationem à se expulsam revocare conantes, cóprehensos, proque tribunali virgis cæsos, ad palum religatos, securi percuti iusisse. Cuius exemplum Darius, & alij, quorum Plutar. (34) meminit sequuti sunt: Et vt interim Epaminondam, Manlium Torquatum, & Postumium Tiburtium omittam, qui filios, vt passim tradunt auctores, (35) ob militiæ ordinem non servatum morti dedere; quò fortè respexit Paulus, (36) dum ait: *Disciplinam castrorum antiquiorem fuisse Romanis, quàm charitas liberorum*; silentio Avidij Cassij memorabile factum involui non potest, qui filium Tribunum, qui legem Agrariam primus tulerat, multisque modis populariter hominum animos sui amore devinctos tenebat, ob affectati regni crimen domi damnavit, verberibùsque affectum necari iussit, ac peculium eius Cereri consecravit, vt Plinius, (37) Florus, & alij prodidere. Marij quoque, & Erechthei consimile factum narrat Plutarchus, (38) qui patriæ charitati, natura postposita, in somnis præmoniti, se victoriam consequuturos si prius Dijs victimas filias facerent: nihil cunctati, eas animo libenti sacrificarunt.

(34) *Plutar.* in parallel. c. 23. & seq.

(35) *Plutar.* sup. c. 13. *Plin* lib. 34. c. 4. *Agellius* lib. 9. c. 13. *Valer.* sup. & lib. 2. cap. 7.

(36) *Paul.* I.C. in l. postliminium, §. filius, de captivis.

(37) *Plin.* d. li. 34. c. 4. *Flor.* lib. 1. c. 26.

(38) *Plutarch.* in paral. c. 40. & 41.

CAPVT QVINTVM.

Expositum etiam filium, & à patre quavis occasione relictum, si agnitum patrem occiderit, parricidij teneri, contra omnes defendimus. De expositis liberis plura. Thebanorum, Romanorùmque de exponentibus leges. Naturaliter etiam malè meritis parentibus ob solum vitæ beneficium, pietatem à filijs deberi. Hoc Valerij, & Ciceron. verbis, & Manlij Torquati exemplo probatum.

SVPRADICTIS proximè quæstio illa videtur accedere; an filius qui patrem occiderit, à quo sanguinolentus, id est recens natus expositus sit, vel postea languidus, & infirmus sine iusta causa in xenone, seu hospitali relictus, parricidij pœna, vel ordinario tantùm homicidij supplicio veniat afficiendus? Et quidem

in-

interpretes (1) omnes, quotquot de hac re sermonem fecere, parricidij reatum filium incurrere negant, verbis Impp. Valentiniani, Valentis, & Gratiani allecti, qui eum, qui sobolem suam exponendam putavit, non solùm animadversioni, quæ constituta (2) est, subiacere præcipiunt, sed & aditum repetendi filij habere nō sinunt. *Nec enim*, inquiunt, (3) *suum quis dicere possit, quem pereuntem contempsit*. A qua decisione non longè novior alia Iustiniani (4) differre videtur, qua servus, qui ægritudine affectus à domino destituitur, si convaluerit, servitutis vinculis liberatus, sui iuris manere iubetur. Quod æquè in filijs valuisse, & patriæ potestatis nexibus si à parente expositi fuerint liberari, tam civili, (5) quàm canonico, & regio iure probatur. Nam etsi olim Romulus, vt Dionysius (6) refert, liberos sub certis legibus exponere concessisset, posteà tamen his & alijs pœnis non immeritò ea parentum crudelitas coercita est. Nam si filios, qui à patribus nullam artem edocti essent, patres impunè contemnere, & alimentis privare, prudentissimus sanxerat Solon, (7) cur ijs pietatem & obsequium debebunt, à quibus sub fortunæ arbitrio relicti, & quodammodo vita privati immaniter fuerint? *Necare enim videtur*, vt Paulus (8) tradit, *qui denegat alimenta. Et qui publicis locis misericordiæ causa exponit, quam ipse non habet.* Vnde apud Thebanos, vt Ælianus (9) refert, lex erat, quæ capitis pœna mulctabat illum, qui infantem exponere, vel in solitudinem abijcere ausus fuisset. Verùm si in extrema necessitate pater esset constitutus, sive mas, sive fœmina infans esset, cogebatur eum statim à materno partu ad magistratum, cum ipsis fascijs, adferre, qui acceptum, alicui viro levi precio tradebat, cum quo pactum, & conditiones intercedebant, vt per suam fidem infantem aleret, & adultum servi, vel servæ loco haberet. Sed & Romanis, apud quos hoc crimen frequentissimum fuisse indicat Tertullianus: (10) *Filios exponitis suscipiendos ab aliquo prætereunte misericordia extranea*, variè, pro temporum varietate, vindicatum fuit, vt ex Cuiacij, (11) Menochij, & aliorum scriptis constabit. Sed adhuc ego, quoad nostram pertinet tractationem, adduci non

(1) Ita tenet, post alios quos refert *Petr. Gerar.* sing. 2. *Carrer.* d. ver. nono quæro, nu. 28. *Plaz.* d. c. 22. n. 15. & 27. in fin. *Menoch.* de arbitrar. cas. 396. n. 14. *Tiber. Dec.* lib. 9. crim. c. 15. nu. 29.
(2) Quæ erat extraordinaria ex S. C. Plauciano, vt refert *Meno.* d. cas.
(3) in l. 2. C. de infant. expos.
(4) *Iust.* in l. fin. §. sed scimus, C. de lati. lib.
(5) L. 1. C. de expos in C. Theodos. ca. vnic. de infant exposit. l. 3. tit. 20. part. 4.
(6) *Dionys. Halicarn.* li. 2. antiq. *Pet. Greg.* li. 44. Syntag. cap. 3. num. 2.
(7) *Solon. Plutar.* teste in eius vita.
(8) *Paul.* in l. 4. de li. agnosc. quæ non malè intelligi potest, de his qui exponebant filios in columna lactaria Sospitæ Iunoni dicata, de qua vide, quæ post *Festum* tradit *Ræuard.* lib. 1. coniect. c. 17.
(9) *Ælian.* lib. 2. de var. histor.
(10) *Tertull.* in apologia.
(11) *Cuiac.* lib. 16. observat. ca. 36. & in parat. ad tit. C. de inf. expos. *Menoch.* casu 396. *Vela* de delect. c. de exponen. inf. *Boss.* tit. de homic. nu. 7. & 8.

non possum vt credam, etiam ob hanc causam filium patri, quem compertum, & exploratum habet, & à quo se genitum esse cognoscit, citra parricidij supplicium mortem inferre posse. Nam nèque verosimile est, filium à patre sine maxima causa exponi potuisse; vt enim apud Philostratum (12) ex Euripide Apolonius ostendit:

(12) *Philostr.* lib. 2 cap. 8.

Cunctis hominibus filij sunt ipsa anima.

Et vt exponendi occasio deficeret, ac certè, qui exponit, pater esse non desinit, nèque quicquid se impiè adversus filium & crudeliter gerat, natura ipsa minor ei pietas, & reverentia debetur. Quid est enim, quod non ob solum nascendi initium, & huius vitæ vsuram, filijs parentibus rependere teneantur? vnde rectissimè Imp. (13) etiam in nuptijs expositæ filiæ exponentis patris consensum requirit, & Fortunius Garcia (14) admodùm doctè concludit, ex supradicta ratione filium egenti patri, quamvis ab eo nunquam aliquod beneficium acceperit, alimenta præstare, teneri. Naturaliter itàque, parentibus etiam malèmerentibus pietatem debemus, quod Mucij Manlij Torquati filius apud Valerium (15) ostendit, qui effecit, ne pater, à quo semper rustico opere gravatus, & malè habitus fuit, causam ad populum diceret: Et Valerius ipse hoc addito elogio manifestiùs expressit: *Commendabilis est pietas, quæ mansuetis parentibus præstatur; sed Manlius quò horridiorem patrem habuit, hoc laudabilius periculo eius subvenit: qui ad eum diligendum, præter naturalem amorem, nullo indulgentiæ blandimento invitatus fuerat.* Ostendit etiam & Cicero, (16) dum pro Cluentio, ita adversus eius matrem Sasiam loquitur: *Nam Sasia mater huius Habiti, mater enim à me nominis causa, tametsi in hunc hostili odio, & crudelitate est, mater inquam appellabitur, nèque vnquam illa ita de scelere, & immanitate audiet, vt naturæ nomen amittat.*

(13) L. patrem 16 C. de nupt.

(14) *Fortun.* in l. 1 §. ius naturale, de iust. & iur.

(15) *Valer.* li. 5. c. 4

(16) *Cicer.* pro Cluent.

CAPVT SEXTVM.

Parricidij crimen malè hucùſque à Doctoribus ad Patrum ſpiritualium, Iudicum, Dominorum, & ſimilium perſonarum interfectores extenſum. Planè qui Patriam, aut Principem produnt, parricidas paſsim à bonis auctoribus appellari, & non maieſtatis tantùm, ſed & parricidij reos videri. Hoc & debitum patriæ amorem expoſcere. De quo nonnulla. Pilatum in Chriſti Domini morte parricidium commiſiſſe ſecundùm aliquos. Qui eius interitus? Præceptoribus non ſecus ac parentibus reverentiam deberi, & an in nece eorum parricidij crimen committatur.

QVEMADMODVM naturales parentes nullo caſu citra parricidij crimen interfici poſſe, niſi vbi contra patriam aliquid moliuntur, ſupra contra communes Doctorum traditiones reſolvi: ita è contrario explodenda eſt mihi in hoc capite eorumdem ſententia, (1) qui ſeriò affirmare nequaquam verentur, parricidium quòque, in nece parentum ſpiritualium committi, vel aliorum, qui parentum inſtar habeantur; veluti ſi quis Iudicem, Dominum, Epiſcopum, vel Parrochum interfecerit. (2) Nam etſi non diffitear, magnam his perſonis venerationem & pietatem deberi, vt pluribus adductis Tiraquellus oſtendit; (3) quis tamen ferat, particularem huius ſceleris pœnam, peculiaribus rationibus certis perſonis inflictam, ita latè produci, vt nullus ferè caſus relinquatur, quo locum habere non poſsit? Alijs ſupplicijs, alia maleficia puniantur, parentũ violatio hanc ſibi dumtaxat animadverſionem vſurpet: neque pœnalium legum verba contra totius legalis ſcientiæ principia, (4) extra proprios cancellos protrahantur. Præſertim cùm iſthæc horum auctorum ampliationes, nullo, nec iuris, nec quotidiani vſus fundamento nitantur, vt benè Gregorius López (5) advertit: ſicut nèque illa, quam ex multorum opinione refert, & ſequitur Plaza, (6) quæ docet parricidij reum iudicem eſſe, qui ſub-

(1) Ita tenent multi, quos refert *Plaza* d.c.22.n.18. *Tiraq.* in l.ſi vnquam, verb.ſuſceperit liberos, nu.22. *Rojas* in epit. ſuc.c.28.n.9. *Menoch.* caſu 355 nu.16. *Tib.Dec.* lib.9 crim.c.5.ex nu.5.

(2) Ita docet *Acc.* in auth. vt iud. ſine quoquo ſuffr. §. illud. *Fab.Plat.* & *Angelus* in § alia deinde.inſt.de pub.iud. *Carre.*d.verſ.9.quæro, nu.10.& 12. *Plaza* ſup.n.21. & 22.

(3) *Tiraq.* de pœn. temp.cauſ.21. per totam, & *Aſcan. Clem.* de pat. pot. effect.3.ex nu.7.

(4) L. interpretatione, l.reſpiciendũ, de pœn. c.odia, de regul.iur.in 6.

(5) *Greg.Lop.* in d.l.12. part. verb. al fijo. *D Ioan Vela* d.c.27.n.5.& *Tib.Dec.* d.lib.9.c.9.nu.6.

(6) *Plaza* vbi ſupra num.35.

subditum suæ potestati, & imperio hominem iniustè vltimo supplicio mactaverit, contra apertum Vlpiani (7) responsum, qui eo in casu pœnam legis Corneliæ de sicarijs committi his verbis scripsit: *Lege Cornelia, de sicarijs tenetur, qui cùm in magistratu est, esset, eorum quid fecerit, contra hominis necem, quod legibus permissum non sit.* Planè si quis in patriam aliquod facinus commisisset, etiam si alia reperiantur supplicia non malè tentare quis posset, parricidij pœnam locum habere, vt post alios, doctissimus Anton. Concius (8) advertit: nam certè parricidij nomen hanc in rem sæpissimè ab auctoribus vsurpari videmus. Cicero: (9) *potest cuiquam esse vtile fœdissimum parricidium patriæ.* L. Flor. (10) cùm de Catilinæ coniuratione loqueretur: *Fulvia vilissimum scortum, sed parricidij innocens.* Salustius (11) de eodem Catilina Ciceroni maledicente in senatu, *ad hæc maledicta,* inquit, *alia cùm adderet, obstrepere omnes, hostem, atque parricidam vocare.* Quod non immeritò admitti videtur, si enim patria communis nostra est parens, qui patriæ vim & interitum infert, aut in eius perniciem impium aliquod facinus machinatur, quasi qui parentem occidat, parricidij reus iudicari debet. Quinimo potiorem esse patriæ quàm parentum rationem, & alio loco (12) insinuavi, & eleganter Ovid. (13) ostendit, dum ait:

Dulcis amor patriæ ratione valentior omni.

Et Seneca: (14) *Præferre patriam liberis Regem decet:* Sed nèque abest Cicer. (15) qui patriam patribus præposuit, dum dixit: *Non nobis solùm nati sumus, sed partim patriæ, partim parentibus, &c.* Et alibi: (16) *Iustitiam cole & pietatem: quæ cum sit magna in parentibus & propinquis, tum in patria maxima est.* Quod satis testati sunt Brutus, Curtius, Decij, Scipiones, Codrus, Thrasibulus, Phileni, & alij, qui vt passim auctores (17) commemorant, mortem pro patria alacriter oppetierunt, maluerùntque patriam incolumem propriæ vitæ iactura relinquere, quàm superstites cernere laborantem, & captivam intueri. Vnde non absimili modo, licèt ij qui in Principes aliquid moliuntur, maiestatis crimen incurrant, & pœnis huic sceleri constitutis (18) plectantur;

(7) *Vlp* in l. Cornelia, D. de sicar.

(8) *Ant. Conc.* ad l. Iul. maiest. li. 1. c. 1. & *Tib. Dec.* d. c. 5. num. 4.

(9) *Cic.* 3. offic.

(10) *Flor.* li. 4. c. 1.

(11) *Salust.* de coniurat. Catil. & vide alia quæ eleganter ad hoc notat *Isaacus Casaub.* ad Lamprid. pag. 350.

(12) Sup. hoc lib. cap. 4.

(13) *Ovid.* 1. de Pon. eleg. 4.

(14) *Sene.* in Troad.

(15) *Cicer.* 1. offic.

(16) *Cic.* 6. de republ. & in somn. Scip.

(17) *Valer. Max.* lib. 5 c. 6. & alij relati à *Petr. Greg.* in prælud. lib. 2. c. 39. *Bellengar.* verb. patria.

(18) L. 1. leg. quisquis cum alijs, C. & D. ad l. Iul. maiestat.

adhuc tamen, quia Imperator, vel Princeps, patriæ pater esse censetur, parricidæ dicuntur. Sueton. (19) de Iulij Cæsaris morte agens: *Curiam in qua occisus est, obstrui placuit, Idúsque Martias parricidium nominari.* Valer. (20) de Caio Cassio: *Dignam manum, quæ publico parricidio se non contaminaret*; & sæpe alibi, in locis plena manu a Brissonio (21) congestis. Quibus ego Senecam (22) addo, qui Augustum, ad Cinnam sibi insidias parasse compertum, ita inducit loquétem: *Vitam tibi Cinna do, priùs hosti, nunc insidiatori, ac parricidæ.* Et Lampridium, (23) qui in Commodi nece exultasse populum refert, & magnis acclamationibus illum *parricidam Senatus appellasse.* Nimirum, quia vt Cicero ait: *Atrociùs est patriæ parentem quàm suum occidere.* Qua de causa, Pilatum, quod Christum Dominum omnium parentem & servatorem occiderit, parricidam fuisse, & pœna parricidij miraculosè damnatum, nonnulli ex nostris scriptoribus (24) tradiderunt. Eius namque corpus fuit per terram à duobus bobus perductum, & non secus atque de parricidis fieri, alio loco retulimus, in lacum proiectum. Quamvis alij auctores, quibus hac in re plus tribuendum existimo, propria se illum manu transverberasse testentur, (25) vt sic malorum, in quæ devenerat, compendium, mortis celeritate quæreret.

Est etiam, vt Petrus Ærodius (26) advertit, aliquod parricidij genus in præceptores sævire, à quibus quis licèt non vitam, vera tamen (vt dicebat Antisthenes, (27) & Aristippus) vitæ præsidia, quæ etiam è naufragio possint enatare, censetur accipere. Quinimo quod distat corpus ab animo, eò plus præceptoribus debemus quam patribus, quare non minori quàm parentes obsequio & amore, præceptores colendos, post Platonem, (28) Accursius (29) quòque noster agnovit, & Marcus Mantua, (30) qui hinc magistrum in ius vocari non posse, constanter tuetur. Quis est enim, vt Cicero (31) inquit, *liberaliter educatus, cui non educatores, cui non sui magistri, atque doctores, cui non locus ille mutus, vbi ipse aut doctus, aut altus est, cum grata recordatione in mente versetur?* Aut quis ignorat, nunquam vel commendari satis

(vt

(19) *Suet.* in Iul. c. 38.
(20) *Valer.* lib. 2.
(21) *Bris.* ver. parricidium.
(22) *Senec.* lib. 1. de Clement. c. 9.
(23) *Lamprid.* in Commod.
(24) *Montal* in tr. de reprob. sent. Pilati, ver. & hæc sufficiunt. *Carrer.* in prax. §. de homic. vers. 9. quæro, n. 11 *Plaz.* d. c. 22. nu 23. *Tib. Dec* lib. 9. crim. c. 5. num. 7.
(25) Ita scribit *Paul Oros.* lib. 7. c. 5. *Baron.* 1 tom. annal. anno Christi 41. pag. 280.
(26) *Petr. Ærod.* li. 8. rer. iud. tit. 6. cap. fin.
(27) *Laert.* in eorum vitis.
(28) *Plato* in Hippiamin. vel demenda.
(29) *Accurs.* in l. liberto 9. de obseq. à liber.
(30) *M. Mant.* in glosar. p. 1. cap. 92. *Ascan. Clem.* de pat. potest. eff. 3. n. 11.
(31) *Cic.* pro Planc.

(vt Anneus Robertus (32) ait) vel merita largitione, & dignis præmijs foveri posse præceptores? qui sollicito studio educationem, & mores adolescentiæ curant, quique iuventutem bonis artibus imbuunt. Quod quantum conducat ad veram & solidam gloriam, Lycurgus, vt Cœlius (33) refert, catulorum argumento demonstrabat, quos eisdem prognatos parentibus, educationis dissimilitudine diversis moribus ostendebat: cum lucernarius foret vnus, alter venaticus, & qui generosos spiritus alunt, laboribus innutritus. Vnde nota est in iure, & ab omnibus hac solùm de causa probata, illa Attilij Reguli (34) in Nicostratum præceptorem, cuius disciplina melior effectus fuerat, remuneratoria donatio: Necnon pium illorum auditorum officium, à quibus Sabinus, vt narrat Pomponius, (35) in plurimum sustentabatur. Sed & multa, eademque insignia grati animi erga magistros exempla, lato sermone Petrus Greg. (36) recensuit. Et quod ad rem nostram vehementer conducit, Zoilum quòd nedum vivis præceptoribus, sed Homero totius (vt Iust. (37) inquit) virtutis parenti, mille iam ante annos mortuo, indignè detraheret, damnatum parricidij nonnulli testantur: alij à Philadelpho in crucem affixum: quidam, lapides in eum coniectos: aut Smyrnæ vivum in ignem, vt sacrilegum, proiectum esse aiunt. (38) Quæ tamen omnia, eo animo accipi volo, vt gravissimum crimen esse, patriæ, principi, & præceptoribus mortem inferre significent, non tamen vt in his casibus, quicquid supradicta contrarium suadeant, culleo, & serpentibus locum esse, defendere videar.

(†)

(32) *Ann.Rob.* lib. 3. rer iud. c. 3.

(33) *Cœl.* lib. 20. c. 28.

(34) *L. Attilius Regulus*, de donat.

(35) *Pomp.* in l. 2. circa fin. de orig. iur.

(36) *Pet. Greg.* in prælud. c. 41. & *Menoch.* quem vide centur. 5. cas. fin.

(37) *Iusti.* in proœmio Digest. §. incipite.

(38) *Petr. Ærodius* refert vbi sup.

CAPVT VII.

De filijs fit ad parentes transitus. Horum in filios imperium ex natura ipsa descendere. Romanos potestatem patriam cum vitæ, & necis iure in liberos exercuisse. Huius rei multa in bonis auctoribus testimonia: nonnulla etiam in Iurisconsultorum libris vestigia inveniri. Omnia diligenter ob oculos posita. Et Martiano in l. 1. de parricid. cum Cuiac. lux data. An apud alias nationes ius impunè occidendi liberos fuerit? Et qui apud Romanos eo vsi reperiantur. Quo respectu Caius, & Iustinianus patriam potestatem proprium ius Romanorum dixerint? vendere olim liberos parentibus licuisse, hodie quatenus liceat.

PARENTVM in filios dominationem ex naturæ legibus originem trahere, & ea quæ de illis debita reverentia alio loco (1) retulimus, satis ostendunt, & eleganter Plinius Iunior (2) admonuit, dum ait: *Lex naturæ semper in ditione parentum liberos esse iubet*. Nec dissentit Aristot. (3) qui gentium iure, triplex in vnaquàque domo imperium constituit, Dicearchum in servos, Basilicum in filios, Politicum in vxores. Romani tamen, iam inde à nascentis reipublicę tempore, adeò magnam sibi in liberos potestatem adrogarunt, & tot iuribus, totque privilegijs munitam, vt patria potestas (vt Iustin. (4) post Gaium tradit) propria civium Romanorũ, nèque eo modo apud alios homines vsu recepta, dici potuerit. Quod forsan, vt pleràque alia, (5) ea demũ ratione induxerunt Romani, vt cives ad matrimonia & liberorum procreationem vrgentiùs allicerent; nec enim frustra Seneca: (6) *Parentum*, inquit, *conditionem sacravimus, quia expediebat liberos tolli, & liberis civibus civitates replere*. Inter reliqua autem patriæ potestatis iura, quæ singulis prope paginis auctores nostri (7) commemorant, illum maximum erat, vt parentes filios non vendere tantùm, verùm & occidere ad libitum possent. Quod ex antiquissima Romuli lege originem

(1) Supr. hoc lib. c. 2.
(2) *Plin.* in Panegyr.
(3) *Arist.* libr. 2. polit.
(4) *Iustin.* in §. 1. inst. de patr. pot.
(5) Multa quæ ob hoc inducta sunt, vide apud *M. Vertraniũ*, & *Ferd. Paez* de iur. lib. *Duaren.* 1 disp. c. 40.
(6) *Senec.* lib. 3. de benefic. c. 10.
(7) De effect. pat. potest. vide *Asc. Clement.* in tract. de patr. potest. *Pinel.* in Rub. C. de bon. matern. 2. p. *Forc.* dial. 15.

nem traxit, quæ his erat verbis concepta: (8) *Parentum in liberos omne ius est, relegandi, vendendi, occidendi*; & multis iuris nostri civilis testimonijs affatim demonstratur. Sic enim Paulus (9) de liberorum exheredatione pertractans: *Nec mirum est*, inquit, *vt liceat eos exheredare, quos & occidere licebat*, & Papinian. (10) patri tantùm qui filiam in potestate habet, eius in adulterio deprehensæ, occidendæ licentiam permittit. Et Constant. Imp. (11) *Libertati*, ait, *tantùm à maioribus impensum fuerat, vt patribus quibus ius vitæ in liberos, necisque potestas erat permissa, libertatem eripere non liceret*. Sed neque abest Martianus, (12) qui cùm legis Pompeiæ de parricidijs capita recenseret, ea teneri matrem & maternum avum, qui liberos occidissent, expressit, patris verò altum fecit silentium: ea nimirum causa, vt ante nos eruditè Cuiac. (13) advertit; quia cùm mater, & per maternam lineã ascendentes personæ, liberos in potestate non habeant, (14) non æquè vt pater, liberos impunè occidere poterant. Extat quoque Epigramma quoddam, hanc eandem potestatem ostendens, apud Petronium (15) in hæc verba.

Et pater es dictus patriæ dignissime Iuli.
Quique tibi vitam abstulit est quoque dictus
Ipse pater patriæ: Dic Phœbus adhæreat vtri?
Vtrique: hic patris est vitam dare, Patris & hoc est
Romani si quam potuit dare demere vitam.
Posse etiam natis: vitam dedit alter, at alter
Vitam adimit, patriæ pater est sic dictus vterque.

Nec desunt parentum exempla, qui hac sibi concessa facultate vsi perhibeantur. Nam vt Iunium Brutum, Avidium Cassium, Manlium Torquatum, & Posthumium Tiburtium præteream, quorum iam alio loco (16) meminimus. Aulus Fulvius Senatori ordinis vir euntem in aciem filium retraxisse, à Salustio, (17) & alijs narratur, iuvenèmque & ingenio & litteris & forma inter æquales nitentem, pravo consilio amicitiam Catilinæ sequutum, inque castra eius temerario impetu ruentem, supplicio mortis affecisse: præfatus non se Catilinæ illum adversus patriam, sed patriæ adversus Catilinam genuisse: Quin etiam citra causam Reipu-

(8) Referunt hæc l Balduin & Prateius ad ll Rom c. 17. & omnes in princ. de patr potest.
(9) *Paul.* in l. suis 11. in fin. de lib. & potest.
(10) *Papin.* in l. patr. 20. de adult.
(11) *Const.* in l. fin. C. de patr. potest.
(12) *Martian.* in l. 1. ad l. Pomp.
(13) *Cuiac.* lib. 5. observat. cap. 17. quod non intellexit *Prateius* sup. tradit idem *Cuiac.* in op. post. ad tit. C. de patr. potest.
(14) §. fin. instit. de pat. potest. l. nulla fœmina, D. de suis & legit.
(15) *Petron.* in Epigram. post satyrã excusis.
(16) Sup. hoc li. c.
(17) *Salust.* in Catil. *Dionysius* lib. 37. *Valer.* lib. 5. c. 8.

publicæ ob solius pudicitiæ respectũ, refert Pomponius (18) Virginium Virginiam insontem filiam occidisse. Et Titus Livius (19) P. Horatium, eius Horatij patrem, qui superatis Curiatijs, sororem occiderat, ita ad populum inducit loquentem, *se filiam iure cæsam iudicare: ni ita esset patrio iure in filium animadversurum.* Ni mirum quia hoc priscis Romanis iure potestatis licebat, & de liberis vt Budæus (20) ait, etiam capitaliter citra iudicium statuere poterant. Id quod ex Cicerone (21) quòque intelligere possumus: qui de Clodio loquens, qui se in adoptionem plebeio homini dederat, cùm ex patriciorum genere esset, ita inquit: *Credo enim quãquam in illa adoptione legitimè factum est nihil, tamen te esse interrogatum, auctor ne esses, vt in te P. Fonteius vitæ, necìsque potestatem haberet vt in filio?* Hæc nàmque cõcepta esse, & solemnia adrogationis verba, ex Agellio, (22) & Alex. ab Alex. didicimus. Sed nèque Romanis dumtaxat, verùm alijs quòque nationibus, hanc filiorum occidendorum licentiam fuisse communem, vel ex eo colligimus, quòd Ægyptij levissimam in filiorum occissores, vt Diodorus (23) refert, animadversionem constituebant. Et Persæ crudelem in filios & in servos dominationem exercuisse, paternàque potestate abuti soliti memorantur. (24) Apud Gallos item, vt Cæsar (25) testatur, viri, non in liberos tantùm, sed & in vxores & necis potestatem habebant. Quod & apud Israelitas, & alios adiacentes populos valuisse, ex Abrahami exemplo ita liberè filium Isaacum morti devovere audentis, & Iephte, qui à bello rediens filiam sibi primò oblatam in victimam obtulit, nec non ex alijs sacræ historiæ argumentis latè probare contendit Pet. Greg. (26) inde Iustinianum (27) reprehendens, quòd nullos alios homines talem qualem Romani potestatem habere in liberos dixerit, in quem etiam eadem ratione Francisc. Connan. (28) invehitur, non satis animadvertentes Imperatorem alijs gentibus potestatem in liberos non negare, nec enim poterat, cùm vt initio huius capitis diximus, ex iuris naturalis fontibus manet. Sed eam tantùm quæ Romanis est, tot scilicèt iuribus, tot effectibus prædıtam, nullos alios homines agno-

(18) *Pomp.* in l. 2. §. initium. de orig. iur.
(19) *T. Liv.* lib. 1.
(20) *Budæus* in l. 2. D. de sicar. in annotat. posterior.
(21) *Cic.* in orat. pro domo sua.
(22) *Agell.* libr. 5. noct. Atti. cap. 19. *Alex.* lib. 2. genial. cap. 8.
(23) *Diod.* lib. 2.
(24) *Cæl. Rhod.* lib. 11. lect. ant. c. 17. ad med. ex *Arist* qui eorum imperium Tyrannidem nominat lib. 8. Eth. c. 10.
(25) *Cæsar* de bello Gall. lib. 7.
(26) *Pet. Greg.* in prælud. lib. 5. c. 7. & lib. 11. syntag. c. 5.
(27) *Iust.* in d. §. 1. de patr. potest.
(28) *Connan.* lib. 2. commem. c. 13.

agnovisse, testari. Quod multi ex nostris scriptoribus (29) rectè percepisse videntur, & Dionysius Halycarn. (30) luculenter explicuit, adeo latam patriam potestatem apud Romanos fuisse, recensens: vt dominicam superaret. Nam sive necare, sive verberare, sive rustico opere damnare innocentem, inauditum, & indefensum filium pater vellet, ei libera erat facultas, necnon & vsque ad tertiam auctionem vendendi, vt si semel nundinatus à patre filius, ab hero clementiore manumissus fuisset, iterum genitoris venalitium, vt ante, mancipium fieret, nec nisi post tertiam auctionem ab ea truculentia tutus esset. Quæ tamen vendendi filios facultas posterioribus Iurisconsultorum & Imperatorum temporibus (vt hoc obiter animadvertamus) non videtur itidem valuisse, (31) quinimo nedum vendere, verùm & pignori accipere, sub deportationis pœna, vt Paulus (32) scribit vetitum erat (quamvis Tribonianus sub eiusdem Pauli (33) nomine relegationis tantũ, vt advertit Cuiacius (34) meminerit.) Nisi fortè pater in id inopiæ & paupertatis devenisset, vt non nisi ex filij filiæve venditione sibi victum quærere posset; tunc enim ei filium vendere, & multo magis (quidquid contrarium Accur. (35) somniet) pignori dare, Constantini Imperatoris sanctio (36) his verbis concepta permittit: *Si quis propter nimiam paupertatem, egestatèmque, victus causa filium, filiamve sanguinolentus vendiderit, venditione in hoc tantummodo casu valente, emptor obtinendi eius servitij habeat facultatem, &c.* Quo tamen in loco vulgata lectio mendosa videtur, & verbum, *sanguinolentus*, non ad patrem, sed plurali numero *sanguinolentos*, ad filios referendum, & recens natos, adhùcque sanguine materno madentes interpretandum, vt iam pridem multi magni nominis viri (37) animadverterunt. Nèque mirum si famis & necessitatis ratione, hoc parentibus permiserint iura, nam id à paterna pietate nequaquam alienum videtur; cùm satiùs sit eo modo patrem sibi simul & filio prospicere, quam vtrùmque maximo famis dolore, quem Menander miserrimum vocat, perire. Vnde Nehemiæ quinto capite populus fame oppressus, sic inquit: *Filij nostri, & filiæ nostræ*

(29) *Pinel.* in Rub. C. de bon. 2. p. n. 17. *Vacon.* 1. declarat. c. 8. & 3. c. 10. *Forcat.* dial. 15. & omnes post glos. d. §. 1.
(30) *Dionys.* lib. 2.
(31) L. minor. 39. §. pater. de evicti. l. 1. C. de patr. qui fil. l. fin. C. de patr. potest. *Mercer.* lib. 1. opin. c. 9.
(32) *Paul.* li. 5. sen. tit. 1.
(33) Idem *Paul.* in l. fin. D. quæ res pigno.
(34) *Cuiac.* ad Paul. d. tit. facit l. qui filios, C. quę res pig. l. obest, & aut. imo, C. de obl. & action. l. 8. in fin. li. 3. fori. l. 3. tit. 13. p. 5. & vide *Balduin.* ad leg. Rom. c. 17.
(35) *Accurs.* in l. 2. C. de pact. qui fil. distrax. quem seq. *Ias.* in l. in suis, n. 28. sed reijciunt cæteri, vt constat ex *Pinel.* in 2. p. Ru. C. de bon. *Mat.* n. 25. *Cuiac.* sup. Molin. lib. 4 de primog. c. 5. nu. 13. *Covarruv.* 3. var. c. 14. num. 4.
(36) L. 2. C. de patrib. qui fil. distrax. l. 8. & 9. tit. 17. p. 4.
(37) *Pinel.* & *Covarruv.* sup. Alc. li. 1. de verb. sig. *Cuiac.* in parat. C. de inf. expos. & his qui sanguinolentos nutriendos acceperunt *Gilbert. Rheg.* li. 1. *Enantioph.* c. 21. *P. Fab.* 1. sem. c. 6.

stræ multæ sunt nimis, accipiamus pro pretio eorum frumẽtum, & comedamus & vivamus. Et Eusebius (38) refert, tempore Maximiani Imp. multos parentes filios suos vendidisse. Et Erisichthon postquam integrum patrimonium luxuriosè profudit, tandem & filiam, vt fami succurreret vendidit, vt tradit Ovid. (39) his verbis.

(38) *Euseb.* libr. 9. Histor. Eccl. c. 8.

(39) *Ovi.* 8. metam.

—— Et tandem demisso in viscera censu
Filia restabat, non isto digna parente,
Hanc quòque vendit inops.

Extat etiam (vt alia quæ in hanc rem ex Tiraq. (40) Ascanius Clementinus accepit, silẽtio prætermittam) facetissimum apud Aristophanem (41) de Megarensi quodam exemplum, qui optionem filiabus dabat, vellent ne vendi, an potiùs domi fame perire, Græcè quidem sed in hunc sensum.

(40) *Tiraq.* lib. 1. de retr. §. 26. gl. 1. nu. 14. *Ascan. Clem.* de patr. potest. eff. 1. nu. 2. *Piso Soac.* in §. 1. inst. de patr. potest.

(41) *Arist.* in Acar.

Verum ò improbæ puellæ miseri patris
Ascendite ad cibum, si quid inveneritis alicubi
Audite sanè, convertite ad vos ventrem,
Utrùm vendi mavultis, an esurire malè?

Puell. *Vendi, vendi.*

CAPVT VIII.

Jus occidendi filios olim parentibus datum, posterioribus legibus adẽmptum, nec nisi modicam coerctionem, aut exheredationis remedium illis relictum. His supplicijs parentes erga filios contentos esse debere, Senecæ, Ambros. Salvian. & aliorum verbis ostensum Traianum filium quem pater severè nimis tractabat à patris manu liberasse; id iure factum, vt Papin. refert. Cuius verba cum Hottoman. & Petr. Fab. emendantur, quamvis Cuiacius emendationem non probet. Patrem filium sibi reluctantem iudicibus offerre debere. Multis hoc iuribus comprobatur. Sed præcipuè Ulpian. responso in l. 2. de siccarijs. De cuius interpretatione latissimè agitur. Neminem indicta causa damnari.



VEMADMODVM vendendi, ita & occidendi filios potestas, novioribus legibus angustata videtur. Vnde quæ de hac re tractant Iurisconsultorum & Im-

Imperatorum responsa, præteriti dumtaxat temporis meminerunt. Nam cùm patria potestas, vt Marcian. (1) ait, *in pietate debeat non in atrocitate consistere*, & ex Antonini constitutione, nèque in proprios servos sęvire vltra modum licuerit, (2) iustissimè immanis illa barbaries in parentibus etiam coercita fuit. Quam ob rem sicuti emendare pater filium iure patriæ potestatis non prohibetur, (3) sic atrociter in eum animadvertere iura (4) non patiuntur. Nam vt ait Salvianus: (5) *Pro magno peccato paulum supplicij satis est patri, & nihil de vltione perdit filio ignoscens, quia feliciùs multo est & laudabiliùs, suis aliquem etiam immeritò ignoscere, quàm in suos etiam meritò vindicari*, & Plinio (6) teste: *Tunc præcipua est mansuetudinis laus, cùm iræ causa iustissima est.* Debètque naturalis pater in irrogandis supplicijs cœlestem imitari, qui vt Tertul. ait: (7) *Cùm provoluit hominem magis relevat; cum accusat, excusat: cùm condemnat, absolvit.* Inde est vt nèque abdicatio quæ Græco more ad alienandos liberos vsurpabatur, & ἀποκηρύξις dicebatur, Romanis legibus (vt Dioclet. (8) statuit) comprobaretur: nèque patri prętер modicam castigationem, alius læsæ pietatis vindex, quàm exheredatio, superesset. Vnde D. Ambrosius: (9) *Usu humano*, inquit, *hereditatis pecuniariæ gratia facit, vt venerabiliora fiant iura pietatis. Quia hoc quòque plus defertur parentibus; ne læsa pietas patris vlciscatur se exheredatione contumacis pignoris*, & Quintilianus: (10) *Fulmen istud patrum adversus ferociam adolescentiæ datum est, adversus filios qui peccare plus possunt.* Quo ex fonte iam planè percipimus, cur in Papiniani responso (11) ex Traiani rescripto coactus fuerit pater filium emancipare, quem malè contra pietatem afficiebat, & omnino à filij bonis exclusus ex Neratij Prisci & Aristonis consilio, propter solvendæ pietatis necessitatem: quippè quia licèt nemo filium emancipare compelli soleat, (12) qui tamen malè vtitur iure potestatis in filium sibi concesso, eo beneficio se prorsus reddit indignum, (13) & quemadmodum dominus, qui nimis in servum excandet, vel ancillæ pudori non parcit, cogitur illum, illamve bonis conditionibus vendere. *Expedit enim* (vt Iustinia-

(1) *Marcia.* in l. Divus ad l. Pomp. de parric.
(2) L. 1. cum seq. de his qui sunt sui, §. 1. inst. eod. tradit *Alex. ab Alex.* 3. gen. cap. 20.
(3) L. 3. C. de patr. potest. l. vni. C. de emend. propinq. l. 8. & 9. tit. 8. p. 6. cũ latè adductis à *Pet. Fab.* 3. semestr. c. 16. *Menoch.* de arb. casu. 364.
(4) L. 3. & 4. C. de patr. potest.
(5) *Salvian.* lib. 3. ad Eccl. cath. pag. 387. & in epist. ad Hypat. pag. 301.
(6) *Plin.* li. 9. epist. 21.
(7) *Tertul.* lib. de pœnit.
(8) *Diocl.* in l. abdicatio, C. de patr. potest.
(9) *D. Ambr.* lib. 5. epist. 28.
(10) *Quintil.* decla. 259.
(11) *Papin.* in l. fin. si apparent quis fuer. man.
(12) L. neque avus, C. de eman. li.
(13) Cap. vt privilegia 24. de privil.

nianus ait.) (14) *ne re sua quis malè vtatur:ita & pater filium,* in quem tyrannidem potiùs,quàm potestatem exercet,cùm vendere non possit, manumittere omnino rectissimè cogitur. Filij nàmque custos potiùs debet esse quàm carnifex, vt Seneca (15) ostendit, dùm inquit: *Et quia vtile est iuventuti regi, imposuimus illis domesticos magistratus sub quorum custodia contineantur.* Sed & tradit in hanc rem alia eruditissimus Petrus Faber, (16) qui in supradicto Papiniani loco, posteriora verba mendosa esse existimat, & ex notarum similitudine, & eiusdem nominis repetitione deceptum librarium, *solvendæ pietatis* scripsisse, vbi *potestatis* scribere debuerat. Quam emendationem sibi etiam arrogat Hottomanus; (17) Cuiacius autem multis in locis (18) communem lectionem retinendam esse contendit; eò quod potestas patria leviori vocabulo pietas interdum dicatur, & vt Tertull. (19) scribit: *Gratiùs sit vocabulum pietatis quàm potestatis.* Sed mihi Fabri, & Hottomani coniectura non displicet, nam non ita aptè solvi pietas dicitur, vt potestas (20) quin potiùs pietas cum naturaliter debeatur, nullo iuris civilis figmento, nulla emancipationis solemnitate tolli potuit, aut solvi. (21) Rursus ex eisdem etiam principijs cognoscimus, quanam ratione pater, vbi filius cōtumax & protervus persisteret, nec paterna admonitione ad debitum obsequium, & pietatis officium adduci potuerit, in illum durius animadvertendi facultatem non habeat, sed præfecto vrbi, vel præsidi puniendum ex Alexandri, & Valeriani Impp. sanctionibus (22) offerre teneantur. Quod & vetusta Moysis lege, (23) quam optimè Iosephus (24) explicat, cautum invenimus, & Iurisconsultorum tempore etiam observatum videtur, nam Macer (25) refert, patrem quendam, desertorem filium puniendum iudicibus obtulisse, quem D. Pius in duriorem militiam dari iussit. Et Vlpianus (26) tradit, quod si filius patrem & matrem, quos venerari oportet, contumelijs afficit, vel impias manus eis infert, præfectus vrbi delictum ad publicam pietatem pertinens, pro modo eius vindicare debebit. Id enim in filijs vt in servis observari solere, ex varijs iuris nostri locis colligimus. (27) Et ex

eo

(14) Dist. §. 1. de his qui sunt sui. l. si lenones. C. de ep. aud.

(15) *Sen.* lib. 3. de benef. c. 11.

(16) *Pet. Fab.* vbi supr.

(17) *Hot.* in §. sed & maior. inst. de his qui sunt sui, enun. 2.

(18) *Cuiac.* in l. quidam cum filiū 132. de verb. & in oper. posthum. ad *Papin.* in d. l. fin. & in not. solem. ad eandē, & in not. ad d. l. div.

(19) *Tertul.* in apolog. c. 34.

(20) Tit. inst. quibus modis ius potest solvitur.

(21) §. minus ergo, inst. de hered. quæ ab intest. l. eas 8. de cap. dim.

(22) L. 3. & 4. C. de pact. post l. vn. C. de emen. prop.

(23) Deuter. c. 21 in fin.

(24) *Ioseph.* lib. 4. Iud. antiq. c. 8.

(25) *Macer* in l. mil. agrum, §. desertore, de re mil. ex quo notant interp. filium delinquentem à patre oblatum, mitiùs puniendū, vide *Tiraq.* de pœn. temp. cau. 8. & *Pine.* 2. p. rub. C. de bon. n. 32. quamvis hoc non admittat *Mendoz.* li. 1. de pact. c. 1. nu. 33. Sed contr. probat *Dec.* 2 crim. lib. 9. c. 6. n. 4.

(26) *Vlpian.* l. 1. de obsequijs.

eo præcipuè, quod dissertis verbis scribit Vlpianus: (28) *Inauditum filium patrem occidere non posse, sed accusare eum apud præfectum præsidemve provinciæ debere.* Vbi tamen Accurs. ridiculas admodùm illius verbi *inauditum* comminiscitur expositiones, inter quas, ea & interpretibus cæteris communiter placet, (29) & verò proprius videtur accedere, quæ verbum illud, pro non accusato sumit, pròque eo cuius auditæ prius defensiones non fuerint, quem Græci ἄκριτον vocant. In quo sensu Cuiac. (30) etiam, semel & iterum Vlpianum accepit, in eius confirmationem Tacitum (31) laudans, dum simili loquendi genere, *inaudito*, inquit, *filium exitium offerre*. Voluerunt quippè iura noviora, etiam in filio à patre occidendo, legem illam antiquam duodecim tabularum servari, quæ neminem inauditum, & indemnatum, incognita, inditaque causa occidi iubebat: Ad quam respiciens Salvianus Massilien. Episcop. (32) *Interfici*, inquit, *idem damnatum quemcùmque hominem etiam duodecim tabularum decreta vetuerunt*. Et Divus Augustinus: (33) *Uos appello leges, iudicèsque Romani, nempe post patrata facinora, nec quemquam scelestum indemnatum voluistis occidi*; vnde Cicero (34) inter cætera quæ Verri obijcit crimina: *Honestissimi*, ait, *atque integerrimi absentes rei facti, indicta causa damnati, & eiecti*. Et Quintus Curtius (35) de Callisthene loquens, nullius cædem maiorem Alexandro invidiam excitasse scribit: *Quàm quòd virum optimis moribus, artibùsque præditum, non tantùm occiderit, sed etiam torserit indicta quidem causa*. Et Symmachus (36) ad Theodosium & Arcadium scribens: *Quæso igitur*, inquit, *ne in contumeliam iudicij vestri, & iuri, & innocentiæ fraus paretur: quando enim absentibus, atque ignorantibus inter alios gesta nocuerunt? Quis vnquam sententiam numinis vestri inauditus excepit?* Quamvis Cicer. (37) Dictatori hoc concessum recenseat: *Ut quem vellet civium indicta causa impunè posset occidere*. Sed verò licèt hæc, his auctoribus placeant, mihi tamen probari non possunt: nam iuxta ea non malè quis dixerit, auditum & damnatum filium a patre interfici posse, quod Vlpianus a contrario innuit, & superiore interpreta-

(27) L. eleganter 24. §. fin. de pig. act. l. nec quicquam 9. §. de plano, de off. proconf. l. 1. §. cum patronus de offic. præf. vrb.

(28) *Vlp.* in l. 2. ad l. Cornel. de siccar.

(29) *Bartol. Angel. Hippo.* & *Budeus* ibi, *Pinel.* d. 2. p. rub. C. de bon. nu. 18. *Bris.* & *Prat.* verb. inauditum.

(30) *Cuiac.* lib. 4. obs. c. 12. & 6. c. 17. & in op. posthu. de patr. potest.

(31) *Tacit.* 4. annal.

(32) *Salvian.* lib. 8 de iud. & prov. Dei

(33) *Aug.* 1. de civit. Dei.

(34) *Cicer.* act. 2. in Verrem; vide alia in hanc rem latè congesta à *Simanc.* in cath. inst. tit. 2.

(35) *Quint. Curt.* lib. 8.

(36) *Symmach.* lib. 20. epist. 47.

(37) *Cic.* 1. de legib.

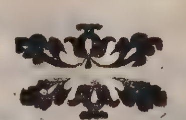
tione retenta Budæus, (38) & Corrasius admittunt. Id autem quàm iuris principijs repugnet, manifestum est: Nam posteriores leges semper ius potestatis minuerunt, & patribus non occidendi filios dumtaxat, verùm, & in eorum causis cognoscendi, & iudicandi facultatem denegarunt. (39) Quam ob rem licèt non inficier, verbum *inauditum* pro eo plerùmque sumi, qui auditus & defensus non sit: vnde Marcian. (40) *Nec enim*, inquit, *inaudita causa quem damnari, æquitatis ratio patitur*, & Seneca. (41)

Qui statuit aliquid parte inaudita altera
Æquum licèt statuerit, haud æquus est.

Aptiùs tamen, & ad Vlpiani mentem accommodatiùs existimo *inauditum* non audientem, & paternis præceptis non obsequentem & obtemperantem exponere. Nam & Nonius Marcellus: (42) *Inauditum*, inquit, *quòd non audiat in veteribus prudentibus lectum est*. Et Græci Auctores (43) eumpse textu interpretantes, inauditum scripserunt significare *inobedientem sive contumacem*, quem pater sibi non parentem non potest, vt olim, occidere, sed iudicibus puniendum offerre tenetur. Quam expositionem licèt Iacobus Cuiacius (44) non probet, mihi tamen Vlpiani mens, & Eduardi Caldeiræ, (45) qui eam sequitur, auctoritas, facili negotio suadet. Quod cùm non assequeretur Stephanus Forcat. (46) & communi interpretationi ex superioribus argumentis acquiescere non posset, ineptè admodùm tertiam Accursij expositionem amplectitur, & inauditum explicat, *pro impio, quique aliquid inauditum commisit*, iurium quorumdam (47) minimè id probantium argumento permotus.

(†)

(38) *Bud.* sup. Corras in l filium quē, n.80. C. fam. ercis.
(39) L. qui iurisdictioni, D. de iurisdict. omn. iud. vide *Tiber. Decian.* lib. 9. crim. c. 8. n. 10.
(40) *Marc.* in l. 1. D. de req. reis.
(41) *Sen.* in Medea.
(42) *Non.* de verb. signif. pag. mihi 128.
(43) Lib. 60. *Basil.* tit. 39.
(44) d. lib. 6. obs. cap. 17.
(45) *Caldeir.* lib. 3. variar. lect. c. 3.
(46) *Steph. Forcat.* dial. 81.
(47) L. cælicolarum, C. de hæret. l. 4. C. de apostat.



CAPVT IX.

Adempta parentibus occidendi filios licentia, statim pœnas occisoribus irrogatas. Hoc iure, meritòque, & quodammodo in ipsorum parentum gratiam inductum. Ne ad exheredationem quidem patrem sine magna causa accedere debere Ciceron. & Senecæ elegantissimis verbis ostensum. Erixonem equitem Romanum, & Quintum Fabium Servilianum ob filiorum cædes iam olim damnatos fuisse. Martiani sententia de patre qui filium in venatione necavit, multis doctorum interpretationibus obscurata magis quam exposita, latè explicatur, & novo ac vero sensu donatur.

ERGO licèt olim de filio, vt de re sua, (1) etiã abutendo, pater disponere posset, & illum concessæ sibi potestatis iure impunè interficere, posteà tamen hoc crimen, restricto nimio parentum in filios imperio & dominatione, non omnino inultum relinqui debere, prudentissimi Romanæ reipublicæ legislatores animadverterunt. Idque in ipsorum quodammodò parentum gratiam, qui cùm semper pro salute filiorum consilium optimum capiant, (2) & magis illorum, quam proprijs doloribus afficiantur, (3) non facilè, impunitatis spe, ad necem filiorum cuiuslibet iræ, dicam ne an furoris causa, prorumpere debuerunt. Nam cùm *nunquam* (vt Quint. (4) ait) *leviter excandescant patres*, cohibenda fuit illorum facultas, ne temerè gravitèr & asperè in filios sævirent, quos posteà interfectos anxiè dolerent. *Certè*, inquit Salvian. (5) *etiam si iustas succensendi causas parentes habeant, nihil contingere eis feliciùs, nihil optatiùs potest quam vt sic eis pro reatu filij satisfaciant, ne necesse habeant vindicare.* Et Sen. (6) *Fili,* ait, *nonne sæpe excandui, sæpe recociliatus sum, sæpe quod negaveram dedi?* Quod si exheredationis potestas nonnisi ex magna causa parentibus data fuit ac concessa, & omnia tentare pater debet, antequam ad vltimum illud remedium accedat, quia vt ait Seneca: (7) *Nunquid aliquis sanus filium,*

(1) L. 1. §. per hanc de rei vin. l. verbis legis 120. de verb. sign. iuncta. l. sed si lege. §. consuluit, de pet. hered.

(2) L. fin. C. de curat. furios.

(3) l. isti quidem, de eo quod met. caus.

(4) *Quintil.* decla. 374.

(5) *Salvia.* in epist. ad Hypatium & Quietam, pag. 298.

(6) *Sen.* li. 2. contr. 3.

(7) *Sen.* li. 1. de clement. cap. 14.

lium, à prima offensa exheredat? Nisi magnæ & multæ iniuriæ pœnitentiam evicerint, nisi plus est quod timet, quàm quod damnat, non accedit ad decretorium stylum: Multa ante tentat quibus dubiam indolem & peiore loco iam positam revocet: simul deplorata est, vltima experitur. Et Cic. (8) *Magna oportet esse vitia atque peccata filij, quibus incensus parens potuerit animum inducere, vt naturam ipsam vinceret, vt amorem illum penitus insitum eijceret ex animo, vt denique patrem esse sese oblivisceretur.* Meritò interficiendi filij facultas omnino prohiberi debuit, & filicidium (vt ita loquar) severissimè vindicari: Vnde Seneca (9) refert Erixonem quemdam equitem Romanum in foro graphijs à populo confossum fuisse, quia filium flagellis occiderat. Et Paulus Orosius (10) scribit de Q. Fabio Maximo Serviliano (nam verisimile est hunc fuisse, de quo & Valerius) (11) die dicta, Gneòque Pomp. accusante, Romæ damnatum fuisse parricidij, quòd filium adolescentem, quem anteà rus, causa impudicitiæ, relegaverat, interfecisset. Et D. Adrianus vt à Marciano (12) nominatim proditum est, *patrem in insulam deportavit, qui filium suum, qui novercam adulterabat, in venatione necaverat: quod latronis magis quàm patris iure eum interfecisset.* Quo tamen in loco est quòd parumpèr subsistamus, & diligenti inquisitione, verum Marciani sensum perscrutemur. Nam interpretes vix est, vt illum percipere queant, dum dubitant, quid esse in causa potuerit, cur eo tempore, quo iam erat sublata filios occidendi licentia, pater qui filium necavit, non parricidij sed leviori deportationis pœna damnetur? Et sunt qui putent, (13) patrem in flagranti adulterij crimine deprehendisse filium, & occidisse, atque ideò mitiori pœna punitum, aliquid enim tam iusto dolori condonari debuit. (14) Alij quibus verisimile non est, filium in ipsa venatione novercam adulterasse, delictum quidem hoc, anteà commissum fatentur, (15) ideò autem leviori pœna affici patrem, quòd in eum filius iustam exheredationis causam perpetrasset. Vnde regulam generalem multi conficiunt, (16) vt quotiescùmque pater filio, vel filius patri, ita ingratus extiterit, vt possit secundùm præfinitam legibus for-

(8) *Cicer.* pro Rosc. Amer.

(9) *Senec.* lib. 1. de clement. c. 14.

(10) *Paul. Oros.* lib. cap. refert, *Petr. Ærod.* lib. 8. decret. tit. 6. c. 13.

(11) *Valer.* li. 6. c. 1

(12) *Marc.* in l. Divus 5. D. ad l. Pompeiam de parric.

(13) *Paul. de Castr.* in l. in suis, n. 4. de liber. & post. *Hip.* in d. l. divus.

(14) *L. Grach.* C. ad leg. Iul. de adul.

(15) Glo. & *Bart.* & *Alb.* ibi *Pet. Gerard.* sing. 2. *Tiber. Decian.* lib. 9. crim. c. 8. n. 11.

(16). *Ias.* in l. ius civile, n. 28. de iust. & iur. *Mant.* sing. 155. & alij relati à Menoch. casu 356. & *Carrer.* in prax. fol. mihi 220. *Tiber. Dec.* sup. c. 15. n. 26.

formam exheredari, (17) possit quoque citra ordinariam parricidij pœnam interfici. Alij verò patriæ potestatis qualem qualem contemplationem & præteritæ iniuriæ dolorẽ Adrianum ad diminuendum supplicium movisse aiunt,(18) cùm in patre eo casu non tam castigatio & animadversio filij, quàm excessus puniatur. Quæ tamen omnes interpretationes, mihi parum ad Marciani mentem accedere, & redditis ab eo rationibus convenire videntur: Nam cùm dicat ideò deportatione damnatum patrem, quòd filium in venatione latronis magis quàm patris iure interfecerit, insinuat quodammodo, etiam tunc necem iure patrio irrogatam, nullo supplicio vindicari. Quare his relictis, & damnata etiam Forcatuli (19) sententia, perperam existimantis, limitato patriæ potestatis iure, in duobus adhuc casibus patri liberorum necem permissam, nempe si filiam in adulterio deprehenderit, (20) vel si novercam à filio adulteratam sciat, & illum iure patris occiderit: in Marciani autem responso ideò à D. Adriano in insulam deportatum, quòd magis id latronis quàm patris animo fecerit. Ego prę̄ter omnium mentem existimo doctores monstrum sibi confinxisse, quod superare nunquam potuerunt, dum sibi persuadent, mitiùs quàm oportuisset, patrem ab Adriano fuisse punitum, non satis animadvertentes, vltra filios qui matrem, patrem, avum, aviam, & alios ex ascendentibus occidissent, reliquos, qui sibi deorsùm, aut transversum coniunctas personas necassent, licèt parricidium committere dicerentur, non tamen cullei pœna, sed ea quæ fuit legis Corneliæ de siccarijs coerceri, vt expresse Marcian. (21) ostendit, dum ait: *Ut pœna ea teneantur, quæ est legis Corneliæ de siccarijs.* Et expressiùs Modestinus, (22) qui postquàm more maiorum parentum interfectores culleo & serpentium contubernijs puniri dixerat, ita subdit: *Qui alias personas occiderint præter patrem, & matrem, & avum, & aviam, quos more maiorum puniri supra diximus, capitis pœna plectantur, aut vltimo supplicio mactentur.* Quod cùm ità sit, & legis Corneliæ de siccarijs pœna in honestioribus deportatio in insulam fuerit, vt Marcianus testatur, (23) iam satis liqui-

(17) Auth. vt cum de appell. §. aliud quoque, c. coll. 8.

(18) *Ant. Gom.* in l. 80. Taur. num. 59. vers. vel aliter & tertio.

(19) *Steph. Forcat.* dial. 81. nu. fin.

(20) L. nec in ea de adult.

(21) *Marcia.* in l. 1. de parric.

(22) *Modest.* in l. pœn. 9. vers. qui alias, de parric.

(23) *Marcian.* l. 3. §. legis, D. ad l. Cor. de siccar. l. qui cædem eod. tit.

dò constat, Divum Adrianum ordinariam & communem homicidij pœnam, & capitale supplicium, quod aquæ & ignis interdictionem sive deportationem significat, (24) irrogasse: nullo patriæ potestatis respectu habito, quæ magis debuit in pietate, quam in atrocitate consistere; nulla etiam adulterij, cum noverca à filio commissi, contemplatione, cùm pater non solemni modo, & accusato coram iudicibus filio (quod fieri debuisse supra retulimus) hanc fuerit vltus iniuriam, sed latronis more, clanculum in venatione, & per insidias filium necaverit. Præsertim cùm nèque in ipso adulterij crimine deprehensum occidere posset, quippè quia filius ex illis personis non esset, quæ lege Iulia de adulterijs impunè à marito occidi permittebantur, vt & Macer (25) ostendit, & nominatim doctissimus Iacob. Cuiac. (26) observat. Nèque mirum si Adrianus inultum hoc patris facinus relinquere noluerit, qui Lampridio (27) teste, nedum filios à patribus, verùm & servos à dominis occidi vetuit, eosque iussit per iudices omnino damnari. Quibus accedit, malitiam patris & insidias non posse impunitas relinqui. Nam, vt inquit eleganter Rufinus in Symbolo: (28)

Occidere hominem non semper criminosum, sed malitia occidere in legibus criminosum.

(24) L. 2. de pub. iud. l. edicto, §. rei capitalis, de bon. poss. l. 2. §. capitaliū de pœn. cum notatis ad *Ræv.* li. 3. var. c. 19. & lib. 4. ca. 6. *Pet. Fab.* lib. 2. sem. cap. 12.

(25) *Macer* in l. marito 24. ad l. Iul. de adult.

(26) *Cuiac.* lib. 6. observ. c. 17. in fin.

(27) *Ламprid.* in Adriano facit l. servos 5. de accus. l. 2. de his qui sunt sui.

(28) *Rufi.* in symb.



CAPVT X.

Constantiniana primùm sanctione cullei pœnam, quæ olim in liberos, in parentes etiam liberorum interfectores porrectam. Gravissimum esse delictum filios occidere. De filiorum amore plura. Eorum vitam parentibus propria chariorem. Eis omnia ex voto parari. Participes filij cur Terentio dicantur? Pro salute filiorum religiosè iuratum. Ut superstites parentibus essent, & eorum oculos clauderent frequenter vota concipi. Hinc superstitiosi nomen. De more operiendi oculos mortuorum obitèr nonnulla. Dolorem parentum in filiorum obitu, & pro eorum salute sollicitudinem Epitaphijs, & animalium exemplis ostensum. Plato qualitèr, qualitèr Ægyptij filiorum occissores punierint? Nullum maius tormentum inveniri quàm filios in parentum conspectu necare.

MAXIMVM itàque parentum vitæ & necis in liberos ius ademptum constitutionibus fuisse, satis ni fallor ex superioribus constat. Sed vsque ad Constantini tempora filiorum cædes, ordinaria homicidij non peculiari & extraordinaria cullei & serpentium pœna vindicabatur. Primus ergo Constantinus, (1) & post eum alij Impp. (2) & Principes, parricidij nomen & supplicium more maiorum descendentibus dumtaxat irrogatum, in ascendentibus qui suam prolem morti dedissent æqua lance observari sanxerunt. Idque iure sanè optimo, cùm non minor parentum in filios amor & charitas, quàm filiorum in parentes pietas esse debeat: sed maior potiùs, quo magis natura ipsa, vt Arist. (3) tradit, patres in filiorum amorem, tanquàm in actionem, & finem sui, totis animis devehuntur. Qua de re cùm graviter & eleganter Apollonius apud Philostratum (4) differat, & Tiraquellus, (5) & Petrus Gregor. copiosè multa, vti assolent, in vnum congesserit, non est cur ego immorari nunc debeam, & ex illorum paginis (quod impudenter alij fecerunt) (6) meas paginas contarcire. Præsertim cùm tacentibus etiam nobis, paren-

(1) *Constant.* in l. vn. C. de his qui par.
(2) *Iust.* in §. alia deind. inst. de pub. iud. *Alfonsus* noster. in l. 12 tit. part. 7. vide *Tib. Decian.* lib. 9. crimin. cap. 8.
(3) *Arist.* 2. magn. mor. cap. 12.
(4) *Philostr.* in vit. Apoll. lib. 2. c. 7. & *Plutarc.* li. de amor. parent.
(5) *Tiraq.* in l. si vnquam in princ. ex nu. 1. vsq. ad 33. *Pet. Greg.* in prælud. lib. 5. c. 7.
(6) *Pet. Plaz.* c. 22. n. 24. *Ascan. Clem* de pat. potest. c. 4. *Constan.* quæst. iuris, c. 15. n. 27.

tum erga filios charitatem, & natura ipsa satis commendet, & eis inditum nomen ostendat. Filij namque à φιλῶς dicuntur, vt cum Accurs. (7) nostro, alij communiter prodiderunt, quòd amorem & affectum significat, aut à verbo φιλήσις hoc est, vehementi affectione, & summo amore appellantur, vt Alciat. (8) Connan. & eruditiores alij testantur; vnde nullum nomen dulciùs, nullum amantiùs quàm filij, Callistratus (9) docet, & Latinus Pacatus, (10) *instituente*, inquit, *natura plus ferè filios, quàm nos metipsos diligimus.* Cicero (11) etiam ex forma membrisque corporis intelligi ait, naturam ipsam procreari liberos voluisse, & diligi deinceps procreatos, & Iust. Imp. (12) nullum affectum, nullum extraneum amorem reperiri posse tradit, qui paternum vincat, pro quo, vt & Paulus (13) scripsit, magis in liberis quàm in se ipsis terrentur. Sed & naturalem hanc in liberos propensionem & curam elegantissimè, vt solet reliqua, Seneca (14) his verbis expressit: *Non vides, quemadmodum teneram liberorum infantiam parentes ad salubrium rerum patientiam cogant? Flentium corpora ac repugnantium diligenti cura fovent, & ne membra libertas immatura detorqueat, in rectum exitura constringunt, & mox liberalia studia inculcant, adhibito timore, nolentibus. Ad vltimum audacem iuventam frugalitati, pudori, moribus bonis; si parum sequitur, coactam applicant. Itàque beneficiorum maxima sunt quæ à parentibus accipimus, dum aut nescimus, aut nolumus.* Et Cassiodorus non minus elegantèr: (15) *Nutriuntur*, inquit, *a parvulis, ipsis laborantur, ipsis divitiæ conquiruntur, & cùm sibi vnusquisque credat abundare quod possidet, cùm à patribus adhuc quæritur pro altera potiùs ætate peccatur. Maria ipsa sævis tempestatibus excitata, genitoris cura non refugit, vt peregrinis mercibus acquirat, quod propriæ soboli derelinquat, pro qua subire non recusamus exitium.* Quod nec nostri iuris auctores (16) omisisse videntur, apud quos passim parentes ex naturali voto liberis sua omnia parare, dicuntur, & dulci officio fungi, cùm illos heredes scribunt. (17) Nimirum quia vt ait Seneca: (18) *Quid tandem miseræ istæ divitiæ expetuntur? si ne in hoc quidem vt liberis relinquantur.* Quam ob causam hunc commu-

(7) *Accurs.* in §. fin. verb. appellantur inst. qui test. tut. & alij relati à *Rojas* in epit. succession. c. 2. n. 5 *Tiraquel.* sup. n. 11.

(8) *Alc.* in l. filij appellatione 84. vbi *Bræqu.* de verb. sign. *Connan.* lib. 10. com. c. 1. *Rebuf.* in l. liberorũ, vers. præter hæc omnia, de verb. sign.

(9) *Callistr.* d. l. liberorum.

(10) *Latin. Pacatus* in Panægyr. ad Theod.

(11) *Cic.* 3. de finib.

(12) *Iust.* l. fin. C. de curat. fur.

(13) *Paul.* in l. isti quidẽ, de eo quod met. caus. §. fin. inst. de noxal.

(14) *Senec.* lib. 6. de beneficijs, cap.

(15) *Cassiod.* lib. 2. var. epist. 14.

(16) L. penult. de bon. libert. l. nam & si de inoff. l. cum ratio de bon. dam. l. Iulianus si quis omiss. cau. test. l. de emancip. C. de legit hered.

(17) Ita *Imp. Ant.* in l. 1. C. de his qui sibi scribunt.

(18) *Senec.* libr. 2. contr. 1.

munem & naturalem in filios amorē sentiens Menāder:(19) *O filij*, inquit, *quantum estis philtrum humanæ menti*. Et pater apud Terentium (20) de filij salute sollicitus ait:

(19) *Menand.* relatus à

(20) *Terent.* in Heautont.

Nec fas est me vlla voluptate perfrui
Nisi vbi huc ille salvus venerit
Meus particeps.

Vocat autem participem filium, quòd olim (vt ex Cicerone, Hottoman. (21) ostendit) patres præ nimio in filios amore & indulgentia, vivi adhuc, cum eis bona partirentur: vnde & condomini à Paulo (22) appellantur, & ab Ausonio (23) dum ait:

(21) *Hottom.* in l. in suis, de lib. & post.

(22) *Paul.* in l. in suis de lib. & post.

(23) *Auson.* edyl. 4

Iusta quidem series patri succedere, verùm
Esse simul dominos gratior ordo pijs.

Quin & nullum sanctius, nullum firmius censetur iusiurandum, quàm quod, pro filiorum salute concipitur, nullum etiam frequentius, quàm quo vt nobis superstites sint, aliquid vovere solemus. Id quod optimè Plinius (24) insinuat, dum de insigni illo captatore Regulo loquitur, qui concepto per filij salutem iuramento, quendam fefellerat: *Clamat*, inquit, *moriens ò hominem nequam, perfidum, ac plus etiam quàm periurum, qui sibi per salutem filij peierasset.* Ostendit etiam Terentiana (25) Sostrata, quæ Clitiphonti filio deierat, hoc modo. *Ita mihi atque huic sis superstes, vt ex me atque hoc natus est.* Apud Senecam (26) quoque patris iusiurandum his verbis concipitur: *Ita mihi superstite filio mori liceat.* Et alibi: (27) *Ita mihi libero & vivere contingat, & mori. Ita oculos meos filij manus operiant.* Quo loci, quod Seneca de operiendis oculis ait (vt obiter animadvertamus) ad Romanorum morem spectat, apud quos C. Plinius (28) magno ritu sacrum fuisse ait, vt morientibus oculos operirent. Quo nomine, vt ex Plutarch. refert Petrus Crinitus, (29) infelices eos vulgò vocitare solemus, quorum oculos, propter absentiam, parentes vel filij obtegere non potuerint. Apud Quintilianum (30) etiam pater ille proclamat: *O quam grave est mori: quanto gravius quòd ego vivo superstes, filij mei.* Et Cicero, (31) quamvis à Lactantio (32) reprehensus, inde superstitionis, & superstitiosi nomen provenisse

(24) *Plin.* lib. epist. fin. lib. 2.

(25) *Ter.* in Heaut. act. 5. scen. 4.

(26) *Senec.* libr. 9. contr. 4.

(27) Lib. 9. contr. 4.

(28) *Plin.* Vide *Ant. Aug.* c. de l. Mævia.

(29) *Pet. Crinit.* de honest. discipl. lib. 18. c. 12.

(30) *Quintil.* decl. 6

(31) *Cic.* lib. 2. de nat. Deor.

(32) *Lact.* divin. inst. lib. 4. c. 48.

ſe teſtatur, quòd eſſent multi, qui totos dies precarentur & immolarent, vt ſui ſibi filij ſuperſtites eſſent. In Epitaphijs quòque maximi huius erga filios amoris, & communis parentum voti, vt ſibi filij ſuperſtites ſint, multa teſtimonia à Romanis relicta ex his conſtat, quæ diligentiſsimus Briſſonius (33) congeſsit. Quorum tamen duo tranſcribam, quæ apud Cuiacium (34) etiam reperiuntur: Et primum eò libentiùs, quòd excelentiſsimi & acutiſsimi Iuriſconſulti Papiniani nunquam ſine honoris titulis laudandi (35) fuerit, eius monumento in hæc verba à parentibus poſitum.

(33) *Briſſon.* 7. de form.pag.797.
(34) *Cuia.*li.8.obſ. c.23.
(35) Prout & faciunt Impp. in l.cũ acutiſsimi, & in l. cum virum, C. de fideicomiſ & in l.1 verſ.ſed neque, C. de vet. iur. enucl. & alibi paſsim.

ÆMILIO Paulo Papiniano Præfecto Prætorio Iuriſconſulto, qui vixit annos xxxvj. dies x. Menſes III. Papinianus Hoſtibus Eugenia Gracili turbato ordine, in ſenio, heu parentes fecerunt Filio optimo. Aliud ſic habet.

Infeliciſsimus parens adflictus præpoſteritate Naturæ, Filium hoc Tumulo condidit, quem importuna Mors ademit. Prerepſitque ſenij baculum, cui iam defeſſa ætas adnitens, Per breves annos ſuos allevabat, nunc ante mors adſequitur quam triſtes lachrymæ deſeruerint.

Quæ cum ita ſint, nemo ibit inficias, iuſtis de cauſis parentes, qui filiorum fata properaverint, quorum vitam cupere, fovere & propriæ vitæ diſpendio curare debuiſſent, Conſtantini lege aſperrimo parricidarum ſupplicio damnari. Quid enim non illi patiantur, qui plus nimio duri proprios filios negligunt, & immoderata auſteritate eos occidunt, pro quibus non ſecus ac pro aris & focis dimicare tenebantur? & qui naturam, non dicam hominum, ſed omnino ferarum exuiſſe videntur? Quæ vt rectè conſiderat Petrus Gregorius (36) pro ſuis maximè catulis occumbunt. Delphines enim ita fœtus diligunt, vt eos ſequantur, & vnà ideò cum illis (Æliano referente) (37) capiantur. Avis etiam, vulpanſeris nomine, meminit Horus Apollo, (38) ſi quando eam venator cum parvulis inſequatur, patrem & pariter matrem, vt ſerventur parvuli, ſe vltro venatoribus dare. Extat quoque pulcherrima apud Lucretium (39) dolentis vaccę de vitulo amiſſo deſcriptio, & apud poetam Papinianum: (40)

(36) *Pet Greg.*lib. 36.ſyntag.c.24.nu. 22. & in prælud.li. 5.cap.7.& omnino *Philoſtr.* in vit. Apoll.lib.2.c.7.
(37) *Ælian.* 1. de animal.c.18.
(38) *Hor. Apol.* in litter.hierogl
(39) *Lucret.* lib.2. de nat.rerum.
(40) *Papinian.*in x.

Aſ-

——————Aspera Tygris
Fœtibus abreptis, Scytico deserta sub antro,
Accubat, & tepidi lambit vestigia saxi.
Et læa, quam sævo fœtam pressere cubili
Venantes Numidæ, natos erecta superstat,
Mente sub incerta torvum ac miserabile frendens.
Illa quidem turbare Globos, & frangere morsu
Tela quærit; sed partus amor, crudelia vincit
Pectora, & in media catulos circumspicit ira.

Vnde nihil certè graviùs habuit Æschines, (41) quod exprobraret Demostheni, quàm quòd statim post filij mortem, candida veste indutus luctum neglexisset: adijciens, eum qui filios aut contemnit, aut odit, nèque probum esse, nèque bonum populi gubernatoré futurum. Iob (42) quoque huiusmodi homines Struthioni avi comparat, cuius maxima est erga proprium fœtum oblivio: *Duratur*, inquit, *ad filios suos quasi non sint sui, privavit eam Deus sapientia, nec dedit illi intelligentiam.* Quare Plato (43) nequaquam illatam filijs à parentibus cædem inultam relinquendam existimavit, quin potiùs suis legibus cavit, vt si pater aut mater (accidit quamvis rarò) per iram verberibus, vel alio modo filium vel filiam interficiat, perinde ac cæteri homicidæ purgetur, & triennium exulet, ac post ipsam, restitutionem maritus ab vxore, vxorque à marito separentur: nec simul amplius liberis procreandis operam navent: neuterque horum simul habitet, vel vnà cum eo sacris communicet. Ægyptiorum etiam legibus, vt Diodorus (44) refert, pater filij interfector eo supplicio affici iubebatur, vt tribus diebus, noctibusque palam & observante eum militari manu, circa interempti filij cadaver asisteret: Æquum non putantes eum liberorum causa vitam perdere, cuius ipse liberis auctor fuisset, sed dolore & pœnitentia facti affligendum. Qua pœna, licèt levis prima facie videatur, *Siculi non invenere Tyranni tormentum maius*, cùm ob nimiam naturæ necessitatem, & parentum in filios amorem, lugubre illud trium dierum spectaculum, & sceleris proprij conscientia, prorsus patri perniciē sit allatura, nam vt ait Euripides (45)

(41) *Æsch.* in orat. cont. Cthesiph. & Demosth.

(42) *Iob* c.39. *Pier. Valer.* in Hierog.

(43) *Plat.* li.34. dialog.9. de leg.

(44) *Diod.* li.1. Blib.

(45) *Euri.* in suppl. act.5. vers.128.

in supplicijs: *Nullum cruciabilius malum inveniri potest quàm filium mortuum conspicere.* Et vt rectè Seneca: (46)

(46) Senec. in Hippolit.

—— O nimium potens
Quanto parentes sanguinis vinculo tenes
Natura! quàm te colimus inviti quòque?
Occidere volvi noxium, amissum fleo.

Quò forsan respexit Lucianus in Tyrannicida, vbi Tyranni filium qui interfecerat, præmium quòque patris morte exposcit, quam is præ dolore sibi consciverat; verba autem hæc sunt: *Cum duos eodem die Tyrannos occiderim, vnicum tamen pro ambobus præmium petitum venio, qui quidem vnus omnium quotquot vnquam Tyrannicidæ fuerunt, vnico vulnere duos maleficos fuerim amolitus, necique dederim, filium videlicet ense, patrem ingenti charitate qua filium adamabat. Itàque Tyrannus pro his quæ commisit abundè magnas pœnas nobis dependit, quippè qui & vivus aspexerit filium priùs morte sublatum, & quod est omnium maximè novum, compulsus sit denique ipse sui Tyrannicida fieri.* Sicque, vt Petrus Victorius (47) scribit, nullam multi magis diram, plenàmque odij rationem, qua animum suum in vlciscendis iniurijs, satiare possent, iudicarunt, quàm filios in ipsorum parentum conspectu trucidare. Legimus enim apud Demosthené, (48) Cardianos, vt supplicio acerrimo afficerent Miltocytem Thracem amicum Atheniensium, primùm filium ante patris oculos in navi iugulasse, & è navi in pelagus proiecisse. Fertur etiam Plutarcho (49) teste Stratesicleam Spartiatam mulierem, cum filio captam, tortores rogasse, vt prior filio necaretur, sed vt crudelius vexaretur, non obtinuisse, & apud Virgilium (50) Priamus non de cæde filij Neoptolemum accusat, sed quòd ante patris oculos occidisset, sic inquiens.

(47) Pet. Vict. 1. variar. lect. cap. 8.

(48) Demost. contr. Aristocratem.

(49) Plutarch.

(50) Virg. 2. Ænei.

Ecce autem elapsus Pyrri de cæde Polites,
Unus natorum Priami, per tela per hostes
Porticibus longis fugit, & vacua atria lustrat.
Saucius illum ardens infensum vulnere Pyrrus
Insequitur; iam iamque manu tenet, & premit hasta
Ut tandem ante oculos evasit, & ora parentum

Con-

Concidit, ac multo vitam cum sanguine fudit,
Hic Priamus quamquam media iam morte tenetur,
Non tamen abstinuit, nec voci iraque pepercit,
At tibi pro scelere exclamat, pro talibus ausis,
Dij, si qua est cœlo pietas quæ talia curet,
Persolvant grates dignas & præmia reddant
Debita: qui nati coram me cernere lethum
Fecisti, & patrios fœdasti funere vultus.

Sed nèque abest Astyagis Persarum regis factum, qui, vt Herodot. (51) & Iustin. recensent, nullam in Arpagum ob servatum nepotem Cyrum, maiorem vltionem invenit, quàm eius filium occidere, patrique epulandum offerre: Et Cambisis, qui, vt refert Crinitus (52) Traxaspi infestus, quod eum temulentiæ & ebrietatis accusare ausus fuerat, filium ipsius præsente patre in medium procedere, sublataque super caput sinistra manu, procul consistere iussit; & interim capiens arcum, intendensque illum, Probabo, inquit, nunc falsum esse quod obiurgas, & in cor ipsum adolescentis, aciem simul ac spiculum direxit, eumque pro libidine fixit. Vnde hoc naturæ tributum solventes Ægeus, Gordianus, Melisus, Scedasus, Octavius Balbus, & alij plurimi sexus vtriusque parentes, quorum passim auctores (53) mentionem fecerunt, filiorum mortes præ mœroris magnitudine non sustinentes, amplius in vivis agere noluerunt, & nimia erga filios indulgentia, in se ipsos manus inijcere non dubitarunt. Et apud Quintilianum, (54) cum filij pauperis ad supplicium peterentur, pater sese obtulit, illos vicaria morte servaturus. *Quod*, inquit ipse, *qui miretur, non habet liberos*. Non absimili ab Agesilai dicto, ratione, qué, cùm quidam arundini insidentem, & cum filio equitantem vidisset, nimiàmque indulgentiam tanquam rege indignam reprehenderet, Nunc tace, dixisse fertur (55) Agesilaus, quoniam non habes liberos, cùm verò & tu pater evaseris, tunc etiam patres imitaberis. Quo ex fonte illa fluit frequens in nostrorum doctorum (56) libris cautela, vt si pater simul cum filio de aliquo delicto fuerint accusati, nèque appareat, quis eorum delictum commiserit, priùs filius, inspectante patre,

(51) *Herodot.* & *Iustin.* lib. 1.

(52) *Petr. Crinit.* lib. 6. cap. 2.

(53) *Valer* lib. 5. c. 7. *Plutar.* in amator. narrat *Leonicus* de var. hist. lib. 2. c. 10. *Tiraq.* in d. l. si vnquam in princ. n. 8.

(54) *Quint.* decl. 11

(55) *Plut.* in eius vit. *Bellengard.* ver. pater.

(56) Referunt eam *Isern. Hip. Cepol.* & alij relati à *Tiraq.* sup. n. 7. & de pœn. temp. caus. *Ascani.* de patr. potest. c. 3. n. 4. *Petr Gregor.* in prælud. lib. 5. cap. 7

quæstioni & tormentis subdatur, vt sic pater eius dolore commotus, statim veritatem aperiat & proferat. Item & illud, vt atrociora parentum crimina, filiorum etiam pœnis luantur, (57) in quo non eam maximè causam præ oculis habuisse legislatores videntur, vt rectè advertit Mercerius, (58) quam Impp. (59) expresserunt, *quia in filijs paterni, hoc est hereditarij sceleris exempla metuuntur.* Neque eam etiam, quam ipse Mercer. admisit, *vt nihil omnino supersit, quod eius memoriam refricet, qui peccavit*: Sed eam potiùs, quòd ad continendos in officio patres, nihil potuit efficacius excogitari, quàm eos, qui pœnas sibi impositas non vererentur, filiorum (quod magis sentiunt) supplicio, terrere. Quam rationem multi doctissimi (60) viri referunt & exornant, & ad eam nos omnes Cicero (61) manu duxisse videtur, dum ait: *Nec verò me fugit, quàm sit acerbum, parentum scelera filiorum pœnis lui: Sed hoc præclarè legibus cōparatum est, vt charitas liberorum, amiciores parentes reipublicæ redderet.* Et Tertull. (62) non minùs eleganter de Deo loquens, qui patrum delicta à filijs exigit: *Duritia,* inquit, *populi talia remedia compulerat, vt vel posteritatibus suis prospicientes legi divinæ obedirent. Quis enim non magis filiorum salutem, quàm suam curat.*

(57) L. quisquis, §. filijs, C. ad l. Iuliam maiestat. cum traditis à *Covar.* 2. var. cap. 8.
(58) *Merc.* 2. opin. cap. 14.
(59) *Impp.* in d. l. quisquis.
(60) *Tiraq* in d. l. ver. donatione largitus, n. 333. latè & optimè *Pet. Fab.* 3. sem. c. 8.
(61) *Cic.* epist. 12. ad Brutum.
(62) *Tertull.* lib. 2. adversus Marcionem. cap. 15.

CAPUT XI.

Non esse tantam pietatem filios servare, quantum facinus interficere. Fuisse multos qui in suam progeniem sævierint. Echeti, Tantali, Prognes, Medeæ, Pontiæ, Gallæ, Deiotari. Laudicis, & aliorum vtriusque sexus parentum in filios crudelitas. Eius detestatio. Constantinum qui primus culleisupplicium filicidis indixit, in idem crimen prolapsum. Hoc multis testimonijs probatum. Quæ causa Constantinum in filij & vxoris necem impulerit. Ad purgāda parricidia regenerationis lavacrum, non ob lepram susceptum ab eo fuisse.

ONSTAT igitur verissimum esse, quod Euripides (1) dixit: *Vehementem amorem Deus in liberos hominibus dedit.* Constat etiam hunc affectum, vt

(1) *Eurip.* in Alcm.

Cicero (2) tradidit, hancque benevolentiam genuinam & naturalem erga sobolem esse. Vnde merito sævissima parricidij pœna, eiusmodi flagitium, non dicam parentum, sed carnificum impijssimorum punitur, qui propria pignora perdere non exhorrent, quæ communis omnium animalium instinctus & pietas servare, & docet & iubet. Quod sentiens Quintilianus: (3) *Non est tanta*, inquit, *pietas filium observasse, quantum facinus occidisse*; nimirum quia in id omnes sponte natura duce feruntur; hoc verò tam infandum scelus, nulli in animum cadere posse videtur. Quam ob causam non iudices tantùm, & leges humanæ, verùm & natura ipsa, in hæc hominum portenta excandescit. Nam ex Apollonio Rhodio (4) didicimus Echetum quendam sceleratum hominem, quòd filiæ oculos ferreis stimulis confixisset, miserabili apud inferos cruciatu torqueri, caliginiosa æs in cassa molentem. Tantalus quòque à poetis (5) narratur, Dijs quos convivio exceperat, Pelopem filium membratim discerptum, & coctum, comedendum apposuisse: Illi vero reddita Pelopi vita, patrem tanti sceleris auctorem, ad inferos detruserunt; vbi perpetua fame & siti torquetur, Eridani fluvij aquis mento tenus immersus, & pomis quæ eius capiti imminent, captationem eius fugientibus. Prognes etiam atque Medeę multiplex est item apud eosdem Poetas (6) memoria, quæ illatas sibi à maritis iniurias, innocentium filiorum cædibus vindicarunt, adversus quas, avium exemplo insurgit Alciatus (7) sic inquiens:

Ante diem vernam boreali cana palumbes
Frigore nidificat, præcoca & ova fovet:
Mollius & pulli vt iaceant, sibi vellicat alas,
Queis nuda hiberno deficit ipsa gelu
Ecquid Colchi putet, vel te Progne improba? mortem
Cum volucris propriæ prolis amore subit.

Et Iuvenalis, (8) Pontiæ crudelissimum facinus refert & increpat, quæ duos filios veneno necavit.

——— ——— ——— *Sed clamat Pontia feci*
Confiteor, puerisque meis aconita paravi,
Quæ deprehensa patent. facinus tamen ipsa peregi.

(2) *Cic.* in epist. ad Attic.

(3) *Quint.* decl. 8.

(4) *Apoll. Rhod.* lib. 4. argonau.

(5) Diction. poet. in Tantalus.

(6) *Sen.* in tragœd. *Medea. Ovid.* 7. metam. *Ælian.* de var. histor.

(7) *Alciat.* embl. 193. vbi plura *Minoes* & *Sanctius* vide eosdem embl. 54.

(8) *Iuven.* satyr. 6.

Tu ne duos vna sævissima vipera cœna;
Tu ne duos? septem si septem fortè fuissent.
Credamus tragicis, quicquid de Colchide torva,
Dicitur & Progne.

Cuius etiam Pontiæ scelus nefandum, Epigrammatarius Martialis (9) expresſit, Gallæ sceleri comparans, quæ non minori crudelitate tres natos fame peremerat, in hæc verba.

(9) *Mart.* lib. 2. Epigr. 34.

Cum placeat Phileros tota tibi dote redemptus.
Tres pateris natos Galla perire fame,
Perpetuam Dij te faciant Philerotis amicam
O! mater qua nec Pontia deterior.

Sed vt à Poetis ad Historicos transeamus, nemo erit, qui sine maxima execratione atrox barbarùmque regis Deiotari facinus legere poſsit, quem post Plutarchum, (10) Cœlius Rhodiginius, & M. Ant. Muretus commemorant, plures habuiſſe filios, quorum cùm ipse vni relinquere imperium, atque omne patrimonium suum cuperet, quò id faciliùs efficeret, cæteros omnes manibus suis trucidavit, vinitorum exemplo, qui cum vitis aliqua complures emiserit surculos, vnum tantùm ex his relinquere, alios amputare consueverunt, vt is qui relinquitur, maior & robustior fiat. In Galilea etiam latronem quendam septem filios simul cum vxore in Herodis regis præsentia occidiſſe, idem Cœlius (11) recenset. Sed nèque minor illius Mariæ crudelitas videretur, nisi neceſsitas maleficium quodammodo temperaret, quæ, vt Egesippus (12) narrat, fame coacta, quæ omnem affectum excludit, Hierosolymitani belli temporibus filium in frustra confectum, igni percoxit, vt hiantes, vt Cœlius (13) ait, ventris latratus expleret. Laudicis autem immanitas omni excusatione, quin & fide maior iudicari poterit, quæ ex sex virilis sexus filijs ex marito Ariarate Cappadociæ rege iam defuncto susceptis, metuens, ne ab administratione regni adulter eius, quem perditè amabat, à filijs prohiberetur, quinque parricidiali poculo, vt Patricius (14) ex alijs retulit, interfecit: Vnum qui adhuc à nutritoribus alebatur, à materno furore ac diro scelere cognatorum custodia eripuit, qui deinde matri (quæ parvo post tempore concursu

(10) *Plutarc.* relatus à *Cœl.* lib. 11. c. 17. *Muret.* lib. 8. var. cap. 24.

(11) *Cœl.* sup.

(12) *Egesippus* de excid. Hierosol. *Ioan. Sarisberiens.* in policrat.

(13) *Cœlius* qui eleganter eand. hist. refert lib. 13. lect. ant. c. 20.

(14) *Franc. Patr.* de regn. li. 4. tit. 11

totius populi propter nimiam sævitiam trucidata est) successit in regno,& regiam sobolem iam propè per scelus extinctam propria virtute instauravit. Sævus etiam nimis Manlius Torquatus ab scriptoribus (15) appellatur, quicquid non servati imperij causam in nece filij pretenderit: quemadmodum & Spartana illa mulier Damatria,quæ cùm accepisset filium vili atque ignavo animo esse, domum reversum manu sua occidit, ac Græcis versibus sepulchro inscripsit,vt Plutarchus recenset (16)

(15) *Valer.* & alij infra citandi.

(16) *Plu* in apoph. Lacon. circa fin.

Hunc timidum mater Damatrion ipsa peremit.
Nec dignum matre, nec Lacedæmonium.

Sed & aliud mulieris cuiusdam parricidium miraculosàmque eius vltionem apud Sophronium (17) legimus,ait enim illam cùm intra navigium admissa fuisset, tam etsi secundi essent ventorum afflatus, quiescente mari,cùm reliqua omnia navigia felicissima navigatione vterentur: illud vnum velut immobile dies quindecim substitisse,summa itinerantium omnium nautarùmque mœstitia, quousque gubernator ad divinam opem confugiens responsum audijt divinũ; Eijciendam mulierem cui Mariæ nomen erat; Accitam igitur rogavit, vt scelera indicaret, vnde omnibus iacturam pati tantam, ipsa vna causam præbuisset; apperuit illa peremisse se filios duos, vbi ad secundas nuptias viam aperiret, ac nec sic invenisse. Tunc gubernator mulierem in scapham descendere iussit; mirum tunc accidit, scapha quinquies in girum agitata, in imum cum muliere demersa est. Navis autem posthæc tanta velocitate iter percurrit,vt triduo iter omne absolverit, quod non nisi quindecim diebus confici potuisset. Verùm Dij meliora, quàm vt ego eorum omnium catalogum faciam, qui naturæ leges transgressi, in proprios filios crudeliter sævierunt; præsertim cùm huiuscemodi monstra, quæ fuerant potius oblivione perpetua damnanda, passim in aliorum scriptis connumerentur. (18) Quare sufficiat exempla alijs minùs cognita retulisse, & illud tandem pro coronide subijciamus, Constantinum Cæsarem,qui primus (vt diximus supra) cullei pœnam in filiorum interfectores extendit, in idem crimen, quod graviter adeò

(17) *Sophron.* in prato spirit. c. 76. refert *Maiolus* dier. canic. colloq. 10. pag. 397.

(18) *Valer.* lib 5.c. 7. *Bapt.Fulgos.* lib. 5. c.8. *Textor* in officina. 1.part.

adeò damnavit, non multis postmodùm annis incidisse. Nam Crispum filium, & Licinium ex sorore natum, quibus Consulibus severissimam in parricidas legem promulgaverat, item etiam & Faustam vxorem crudelissimè occidisse narratur, (19) vt contra Evagrium & Sozomenum eruditè ostendit Cæsar Baronius, (20) & apertè testatur Sidonius Apollinaris, (21) qui postquàm hos versiculos retulit, qui in Constantini palatij foribus appensi fuerant,

Saturni aurea secla quis requirat?
Sunt hæc gemmea, sed Neroniana,

ita subdit, *quia scilicet prædictus Augustus iisdem fermè temporibus extinxerat coniugem Faustam calore balnei, filium Crispum frigore veneni.* Cuius sceleris causam licèt Zonaras (22) & Muretus fuisse dicant, quòd Fausta Crispum Constantino ex concubina natum, insano amore correpta, cùm ad concubitum pellicere nequivisset; apud patrem, eodem modo vt Phædra Hippolytum, accusavit, vt à quo adamaretur, sua pudicitia sæpè sollicitata, quem Constantinus re non satis considerata immerētem morte mulctavit, & deinde veritate cognita, de ipsa quòque vxore, cùm ob impudicitiam, tùm ob filij cædem pœnas exegit, ea in balneum vehementer calefactum introducta, & nimio æstu præfocata. Adhuc tamen Constantinus ipse horum parricidiorum pertessus, quæ fortè non adeò iusta ratione patravit, Augures pro tanti criminis purgatione & expiatione consuluit, à quibus cum nullam acciperet formam, qua ablui hoc facinus posset; doctus Christianam fidem per Baptismi susceptionem scelera omnia abolere, salutarem aquam, vt Baronius exactissimè & diligentissimè probat, suscepit, eorùm (23) inde errorem reijciens, qui anilibus fabulis ducti, illum in morte, vel dum lepra laboraret, regenerationis lavacrum à Sylvestro Pontifice accepisse, fatentur.

(19) Ita tradunt *Oros.* lib. 7. c. 28. in fin. *Eutrop* libr. 10. *Sext. Aur. Vict.* & *Petr. Mexia* in vita Constantini.

(20) *Baron.* 3. tom. annal. ann. Christi 324.

(21) *Sidon. Apoll.* 5. epist. 8.

(22) *Zonaras* 3. tom. annal. in vita Constant. *Muretus* lib. 1. var. c. 12.

(23) Tradit *Alciat.* lib. 7. parerg. c. 19.



CA-

CAPVT XII.

Parricidij teneri matrem, non quæ natum tantùm, verùm & quæ conceptum filium abegerit, & aborsum procuraverit. In hac re communiter animatum fœtum ab inanimato distingui. Id an iure factum? Tryphoninus in lege Cicero, D. de pœnis, exponitur. In abortum curantes Iuvenalis, Ovidij, Ciceronis, & Tertulliani elegantissima verba. Gravius homicidio hoc crimen videri. Nulla ratione excusari.

VERBIS potiùs quàm rebus impositæ hæ leges viderentur, quæ illatam filijs à parentibus necem severissimis pœnis vindicandam statuunt, nisi quotidianis constaret exemplis, incredibile hoc scelus, & vltra audaciam positum, sæpè fieri; atque ita prudentissimè legum sanctionibus cohiberi. Sed vero quoniam non in natos tātummodò filios, iustis interdum caussis commoti, excandescere solent parentes; sed & multoties accidit, vt matres vel dùm famæ & pudori consulunt, vel dùm parentum odia in filios immerenteis conijciunt, in propria viscera sæviant, & medicamentis ad faciendum aborsum desumptis, filium claustris adhuc maternis inclusum pessimo, & crudeli exemplo interficiant. Videndum est nunc, an hoc facinus parricidij supplicio sit expiandum? Et fuere quàmplures, (1) qui aientem partem absque aliqua hæsitatione defenderint, eo præcipuè casu, quo iam fœtus formatus & animatus extiterit. A quibus lex Moysis à Divo Augustino (2) relata, stare videtur, quæ partum, mulieris, vel alterius cuiuslibet facto, postquam iam animal esset, abactum, capitale crimen esse constituebat: sin minùs pecuniaria pœna mulctabat. Item & communis nostrorum traditio, (3) quæ iuxta hanc distinctionem Iurisconsultorum responsa in abortus pœna constituenda, variantia, componit, & homicidium in abortione infantis committi constituit, cùm huic recepta homicidij diffinitio (4) omninò conveniat. Accedit his, quod, qui abortionis, aut amatorium po-

cu-

(1) *Pet. Gregor.* lib. 36. Syntagm. c. 15. n. 17. *Ferd. Mendoz.* lib. 3. Concilij Illiberit. cap. 52.

(2) Exodi cap. 21 quæ refertur à *D. August.* in cap. Moyses 32. q. 2. facit ca. sicut 20. de homicidio, tradit *Tiber. Decian.* lib. 9. crim. c. 8. num. 2. cum seqq.

(3) Gloss. & alij in l. Divus. de extraordin. crimin. recepta à multis, quos refert & sequitur *Ægidius Boss.* in praxi, tit. de homicid. n. 5. *Covarr.* in Clemen. si furiosus 2. p. §. 3. nu. 1. *Iulius Clarus* 5 sentent. § fin. quest. 68 nu. 2. *Menochius* casu 357. n. 4. & 5. *Cuiac.* li. 19. observ. c. 9. qui ita accipiunt dict. l. Divus, & l. si mulier. de sicar. l. penult. C. eod. tit. l. 8. tit. 8. partit. 7. & alias. Vide etiam *Rævard.* 3. coniect. cap. 1.

(4) C. homicid. 23. q. 5. cap. homic de pœnitent dist. 1. notat *Vela* de delict. c. 15. ex n. 3.

culum dederint, etiam si ex eo mulier aut homo non perierit, tamen quia mali exempli res est, humiliores in metallum damnantur, honestiores in insulam amissa parte bonorum relegari, vt tradit Iulius Paulus, (5) iubentur. Quæ pœna in legibus Vvisigothorum (6) expresse ad vltimum supplicium his verbis extenditur: *Qui mulieri prægnanti poculum dederit ad necandum infantem, vel ad faciendum abor- sum, occidatur.* Quamdam quoque Milesiam mulierem, quòd ab heredibus secundis, accepta pecunia, partum sibi ipsa medicamentis abegisset, rei capitalis esse damnatam Tryphoninus ex Cicerone recenset: (7) quem locum est cur meritò difficilem reputemus, quòd constat ex secunda eius parte, mulierem alteram, quæ suis visceribus vim intulit, ne inimico marito, à quo iam diverterat, filium procrearet, temporali tantùm exilio ab Imperatoribus coercitam fuisse. Quòdque vt ibi Budæus advertit, & post illum Covarr. (8) & Menochius notarunt, Cicero, ex quo Consultus illius responsi verba desumpsit, de fæmina loquitur, quæ necdum animatum partum potionibus haustis abegit, quæ, si vera est supradicta distinctio, non debuit adeò gravi supplicio damnari. Sed quidem probandum est, quod docti viri (9) respondent, ideò in eo casu pœnam exacerbatam, quod mulier pecunia inducta tantum facinus perpetraverit, atrociora namque & maiori animadversione digna iudicantur delicta, quæ ob pecuniæ interventum, quàm quæ odio vel gratia patrantur. (10) Vt verò in viam è diverticulo redeam, in Vvormacensi concilio (11) cautum etiam invenimus, vt non solùm qui animatum partum abegerit, verùm & qui explendæ libidinis causa, vel odij, homini aut mulieri quippiam fecerit, vel potu propinaverit, vt non possit generare, vel concipere, vel soboles nasci, vt homicida puniatur. A quo nec abest Stephanus Papa, (12) qui cùm in morte infantis homicidium committi probare contenderet, ita inquit: *Quia si ille, qui conceptum in vtero per abortum deleverit, homicida est; quanto magis, qui vnius saltim diei puerulum peremerit, homicidam se esse excusare nequibit?* Sed neque bonorum auctorum testimonijs deficimur, quibus sceleris hu-

(5) *Paul.* in l. si quis aliquid 38. §. qui abortionis. D. de pœnis, & lib. 5. sen. tit. 23. *Mantua* in Enchir. c. 241.

(6) Leg. Vvisigot. 1. lib. 6. tit. 3.

(7) *Tryph.* in l. Cicero. 39. de pœn.

(8) *Covar.* vbi sup. & lib. 2. var. c. vlt. n. 10. *Menoch.* d. cas. 357. n. 5. *Tib. Decian.* sup. vide etiam *Osascum* decis. Pædem. 60. per tot.

(9) Ita docet *Menoch.* pluribus alijs relatis vbi sup. nu. 13. & 14. & eleganter *Cuiac.* d. lib. 19. obser. c. 9. in princ. *Dionys. Gotof.* in d. l. Cicero.

(10) Cap. pro humani. de homicid.

(11) Refertur in c. si aliquis 5. de homicid. idem cautũ est in abortu in 6. Synod. Constantin. can. 91. quem parricidium vocat *Matisconense* can. 6. relat. à *Burch.* 3. decr. c. 220.

(12) *Steph.* in cap. consuluist. 20. 2. q. 5

huius atrocitas execretur, & non mitiori quàm homicidium pœna mulctanda dicatur. Nam Iuvenalis (13) frequentiam huius criminis dolens sic ait: (13) *Iuven.* satyr. 6.

Sed iacet aurato vix vlla puerpera lecto
Tantum artes huius, tantum medicamina possunt,
Quæ steriles facit, atque homines in ventre necandos
Conducit, &c.

Et Ovidius (14) aureis carminibus in hanc rem eleganter scriptis, matres detestatus, quæ in suos fœtus ita crudeles sunt, inter alia sic inquit: (14) *Ovid.* libr. 2. amor. eleg. 14.

Qua prima instituit teneros avellere fœtus,
Militia fuerat digna perire sua.
Si mos antiquis placuisset matribus idem,
Gens hominum vitio deperitura fuit.
Quid plenam fraudas vitem crescentibus vuis?
Pomàque crudeli vellis acerba manu?
Sponte fluent matura sua, sine crescere nata,
Est pretium parvæ non leve vita moræ.
Vestra quid effoditis subiectis viscera telis?
Et nondum natis dira venena datis?
Colchida respersam puerorum sanguine culpant.
Atque sua cæsum matre quæruntur Itym.
Vtràque sæva parens, sed tristibus vtràque causis,
Iactura socij sanguinis vlta virum est.
Dicite, quis Tereus, quis vos irritet Iason
Figere sollicita, corpora vestra manu?
Hæc nèque in Armenijs tygres fecere latebris,
Perdere nec fœtus ausa leæna suos.

Cicero quòque in Cluentiana hoc facinus etiam in partu necdum animato gravissimè vindicari debere testatur: *Quia aufert spem parentis, memoriam nominis, subsidium generis, heredem familiæ, designatùmque Reipublicæ civem.* Sed melius cæteris Tertullianus Aristotelem (15) notans, qui antequàm infans sensu & vita præditus esset, abortum permittebat, hæc scripsit elegantissima verba: *Nobis homicidio semel interdicto, etiam conceptum vtero, dum adhuc sanguis in hominem delibatur, dissolvere non licet. Homicidij festinatio* (15) *Arist.* 7. polit.

eſt prohiberi naſci: nec refert, natam quis eripiat animam, an naſcentem diſturbet; homo eſt & qui eſt futurus; etiam fructus omnis iam in ſemine eſt. Hactenus Tertullianus: (16) ex cuius verbis, nec non ex reliquis quæ ſupra retulimus, iam liquidò apparet, abortum præcipuè partus iam animati homicidij ſpeciem habere. Vnde cùm homicidium parentum vel filiorum in parricidij nomen,& ſuppliciũ tranſierit,(17) non dubitarem cullei pœna matres afficere, quæ tam dirum facinus commiſiſſent. Præſertim cum apud Minutium Felicem in Octavio parricidij nomine hoc crimen appelletur. *Sunt*, ait, *quæ in ipſis viſceribus medicaminibus epotis originem futuri hominis extingunt, & parricidium faciunt antequam pariant.* Quamvis Menochius (18) cuius ſententia forenſi vſu recipi ſolet, mitiùs ſe in hoc crimine habeat,& pœnam iudicum arbitrio relinquat. Nam ſi eas,quæ in iam natu grandiores filios, eorum forſitan iniuriis percitæ,ſæviũt, parricidij damnamus, cur non in eas eodem gladio leges inſurgent, quæ innocentes animas & temporali hac vita immaniter privant? & quod dolendum eſt magis,nondum ſacro baptiſmate lotas, æternæ illius gaudijs,& præmijs ſpoliant? Quod ſi Iuſtiniano Cæſari (19) ſatis crudele viſum eſt, eum qui non ſentit, ingratum exiſtimari, & alieni odij cauſa, ab vltima ſuæ matris hereditate repelli: quanto magis cenſeri atrox,& crudele debebit, partum necdum in lucem editum, ſpe lucis privare, aut propter mariti odiũ contra divina humanàque iura perimere. Etenim vt rectè in non abſimili caſu ſcribit Ovidius. (20)

Quid puer admiſit tam paucis editus horis,
Quo læſit facto vix bene natus avum?

Et, vt non minùs rectè Quintilianus. (21) *Quid hæc ætas committere potuit tanta animadverſione dignum? lex abdicationis adverſus ferociam iuvenum conſtituta eſt. Hæc verò infirmitas adeò nocentis nomen non recipit, vt vix recipiat innocentis.* Quod ſi id fortè vt famæ conſulant faciunt, & ne prægnantes detectæ, labis cu pæque ruborem apud eos,quibus cum vivunt,contrahant,adhuc tamen.

Summum credo nefas animam præferre pudori,

Et

(16) *Tertull.* in apol.cap.9.

(17) L.1. D.ad legem Pomp.de parricid. l. vnic. C. de his qui parent.

(18) *Menoch.* de caſ.357. *Tiraq.* in l. ſi vnquam, verb.ſuſcepe.liberos,num. 127. qui docent pœnam homicidio impoſitam, nunquam ad abortum trahi.

(19) *Iuſtin.* in l. ſi quis in ſuo.§.legis. C.de inoff.

(20) *Ovid.* in epiſt. Cana.ad Mac.

(21) *Quintil.* decl. 279.

Et propter vitam vivendi perdere causas.

Et vt optimè inquit Claudius Minoes, (22) vitam eam non iudico, *quæ assiduo sibi malè conscia, nocte dièque suum portet in pectore testem.* Quibus & alia conveniunt, quæ eleganter in huius criminis detestationem Sixtus (23) Quintus P. M. gravissima ei supplicia constituens, recensuit.

(22) *Claud. Min.* ad Alciat. emb. 193

(23) *Sixt. Pap.* 5. in constit. 23. de facient. & procurant. abortum, quam tamen ad antiquum ius reduxit *Greg. XIV.*

CAPVT XIII.

Maritum qui vxorem, vel vxorem quæ maritum occiderit, culleo insui debere, negatum à quibusdam, à multis assertum, Hispanà lege expressè sancitum. Huius rei rationes ex coniugum amore petuntur. De quo plurima diligenter congerimus. Coniuges sibi invicem insidiantes maius parricidio crimen admittere Chrysostomi & Stephani verbis probatur. Murenæ & viperæ exemplo cum D. Basil. & Alciato coniugalis concordia & charitas suadetur. Cur fel in Iunonis pronubæ sacris non adhiberetur? Formula illa, vbi tu Caius ego Caia, quò tenderet? Nova eius explicatio. Uxores maritis æquales esse debere. Dominas sæpe in legibus appellatas. Interdum filiorum loco fuisse. Pœnas malis maritis impositas. Qui coniugum amorem propriæ vitæ prætulerint. Utrum hæc pœna ad sponsos trahatur? Martiani responsum exponitur.

A Parentibus & liberis, ad coniuges, nec inopportunè, vt arbitror, transitum nostra faciet oratio. Nam & hi sibi artissimis amoris & necessitudinis vinculis copulantur, & divinæ & humanæ domus, sacrorum etiam atque fortunarum omniũ socij esse dicuntur, (1) neque secus sibi, quàm parentes liberis sunt. Apud Gallos enim, si Cæsari (2) fidem habemus, viri in vxores non secus ac in liberos dominationem habebant: & Romanis, vt ex Vlpiani fragmentis (3) colligitur, ea quæ per coemtionem in viri manum convenisset, filij loco quoad omnes iuris civilis effectus reputabatur. Quinimo & coniugalem amorem quemlibet alium longè lateq; superare,

(1) L. 1. de ritu nup. l. adversus. C. de cri. expil. hered. l. 1. D. rer. amot.

(2) *Cæsar* lib. 6. de bello Gallic. quod & hodie apud eos durat teste *Tiraq.* in l 1. conn. n. 4.

(3) *Vlp.* in frag. tit. *Dionys. Hal.* lib. 2. *Pet. Velleius à Guevara* ad Topica Cicer. §. 8. nu. 3.

re, illud Dei Opt. Max. oraculum satis ostendit. (4) *Propter hanc relinquet homo patrem suum, & matrem, & adhærebit vxori suæ*. Et Propertianum (5) carmen admonuit, dum ait,

Omnis amor magnus, sed apertè in coniuge maior.

Quod non dubiè insinuasse etiam Imper. (6) videtur, dum vxores, novis maritis, non res tantùm filiorum verùm etiam & vitam addicere, tradit, & Bartolus iuris nostri Coryphæus, (7) expressis verbis testatus est, inquiens, *coniuges se invicem plus diligere, quàm proprios filios*. Et Quintilian. (8) sic patrem quendam loquentem inducit: *Filium & virum habere non poteras, reddi tibi quem magis amabas, siste iam lachrymas, maritum reducem & incolumen accipe*. In quam eãdem sententiam Ioannes Nevizanus (9) post alios considerat, annulum in desponsatione eam ob causam adhibitum fuisse, vt summæ dilectionis signum ostenderet, & eius rotunditas, quæ est infinita, amorem coniugum infinitum etiã esse debere, declararet. Aitq; annulum olim ferreum fuisse, eiq; adamantem inclusum, vt ostenderetur, non aliter coniugis amorem, vxorem à patris amore retrahere, quàm adamas ferrum à magnete retrahere solet. Ex his apparet, iustis de causis, & communi Doctorum (10) calculo, & forensi vsu receptum, vt parricidij crimen & supplicium in maritum, qui vxorem occiderit, & è contrario, locum habere existimetur. Nam si ex charitatis, & amoris vinculis, facinoris immanitatem metimur, procul dubio aut nullum, aut hoc maximè scelus hàc debuit pœnà coerceri. Quæ opinio licèt à Ioanne Oinothomo (11) & Matth. Vvesemb. damnetur, qui contendunt cullei pœnam, & parricidij nomen solùm in ascendentibus, & descendentibus locum habere, nostro tamen iure inspecto, (12) omni dubitatione remotà admitti debebit, & iuxta iuris communis sanctiones (13) adeò vera videtur, vt non solùm parricidium, verum detestabilius parricidio scelus in coniugis nece perpetrari, notabilis quædam decretorum glossa (14) tradiderit, quæ Nevizano, (15) & alijs, quos ipse recenset, vehementer probatur. Quorum herclè iudicium magna ratione niti, quilibet dicet, qui attentè Divi Chrysostomi verba perlegerit, qui postquàm virorum

in

(4) *Genes*. 2. *Matt*. 19. *Mar* 10. *Paulus* ad Ephes. 5. *Esdræ* 3. c. 4.
(5) *Proper*. lib. 4.
(6) L. lex quæ tutores. vers. lex enim non solùm. C. de admin. tut.
(7) *Bart*. in l. pater Severinam. §. socrus. de condi. & demonst.
(8) *Quint. decl*. 5.
(9) *Neviza*. in Sylva nup. lib. 3. n. 13. vide etiam *Brisson*. de ritu nup. pa. 3.
(10) Ita tenet glossa, verb. iuxta modum in c. fi. de stat. monach. omnes in l. 1. de parric. & in §. alia. inst. de pub. iud. *Gomez*, *Carrer*. *Plaza*, & alij, quos refert & sequitur *Vela* de delict. c. 27 n. 4. & vltra eos *Pet. Ærod*. lib. 8. rerum iud. tit. 6. cap. 16. & *Mantua* in Enchir. c. 73. *Anæus Rober*. rer. iud. lib. 1. c. 14. *Tib. Dec*. lib. 9. crim. c. 11.
(11) *Oinot*. & *Vvesēb*. in §. alia deinde
(12) Ex l. 12. tit. 8 part. 7.
(13) D. l. vni. C. de his qui parent. d. §. alia deinde, facit l. vlti. C. de siccarijs, vbi modus quæstionis habendę in hoc crimine traditur.
(14) Glo. in c. admonere, verb. existimes, 33. q. 2.
(15) *Neviz*. in sylva nup. lib. 1. n. 43.

in vxores sævitiam, maximam eorum ignominiam esse probaverat ita subdit: (16) *Etenim summa iniuria est, vitæ sociã, & in rebus necessarijs antea tibi coniunctam, tanquam mancipium ignominia afficere. Ideo huiusmodi virum, siquidem vir appellandus est potius quàm fera, & patricidæ, & matricidæ similem esse dixeris. Nam si patrem & matrem vxoris gratia relinquere præcipimur, non vt iniuriam ei faciamus, sed divinam legem impleamus, & ipsis parentibus tam gratum hoc est, eam contumelia afficere, propter quam parentes Deus dimittendos præcipit, nonne hoc tantùm insania? &c.* Sed & facit etiam in hanc rem, & huius criminis diritatem ostendit, gravissimum Stephani Papæ (17) ad Hastulphum quemdam, decretum, vbi ei propter vxoris cædem asperrimam pœnitentiam iniungens, ita exorditur. *Admonere te cum lacrymis, & multo gemitu cordis curamus, fili Hastulphe: sed non filius debes dici, qui tam crudeliter infelix homicidium perpetrasti: nã occidisti vxorem tuam partem corporis tui, legitimo matrimonio tibi sociatam, sine causa mortis, non tibi resistentem, non insidiantem quoquo modo vitæ tuæ. Non invenisti eam cum alio viro nefariam rem facientem, sed concitatus à diabolo, impio furore inflammatus, latronum more atrocius gladio tuo, crudelior omni bestia, peremisti, &c.* Vnde & Horatius libro tertio Carminum, ode 2. Danai filias ita detestatur.

Impiæ nam quid potuere maius?
Impiæ sponsos potuere duro,
Perdere ferro.

Et Alexander Regis Spitamenis vxorem, quæ trucidati mariti caput gestabat, aversatus est, atque illam è castris excedere iussit, vt Quintus Curtius libro 8. recenset. Divus quoque Basilius magnus (18) viperæ exemplo quæ cum murænã marina eiecto prius ex stomacho diro veneno congreditur, maritis suadet, vt reverentia coniugij, animi inclementiam, & inhumanitatem in vxores, deponant: quod Alciatus (19) noster, eleganti complexus emblemate, ita inquit:

Cum furit in Venerem, pelagi se in litore sistit.
Vipera & ab stomacho dira venena vomit:
Murænamque ciens ingentia sibila tollit,

At

(16) *Chryso.* in priori *Paul.* ad Corinth. epist. hom. 26. refert illum *Tiraq.* in l. 8. conn. nu. 8. vide etiam *Ariostum* cãtu 5. in princ. qui eleganter in eos qui in vxores sæviunt invehitur. Et *Mant.* in Enchir. cap. 123. qui docet gravius esse vxorem, quam matrem occidere, & *Balduin.* in §. sed & maior, n. 10 inst. de his qui sunt sui. *Tiber. Decian.* lib. 9. crim. c. 11. per tot.

(17) *Steph. P.* in c. admonere. 33. q. 2.

(18) *Basil.* in exam. orat. 7.

(19) *Alci.* embl. 191.

At simul complexus appetit illa viri.
Maxima debetur thalamo reverentia: coniux
Alternum debet coniugi & obsequium.

Et Cato ille Censorinus, tantum cultus & venerationis deberi vxori censebat, vt quisquis ei manus intulisset, non aliter insectandus esset, quàm si Deorum simulacra audax temerasset. Neque aliud significare veteres illi Ethnici volebant, ex quorum institutis, vt ex Plutarcho (20) didicimus, qui Iunoni Pronubæ sacrificabant, fel in sacris non adhibebant, sed è victima exemtum, iuxta aram infodiebant, significantes à matrimonio bilem omnem procul esse oportere, & iram atq; odium & amaritudinem a coniugali iucunditate esse sequestrandam. Quò etiam solemnem Romanorum morem spectasse, ex eodem Plutarcho, (21) & alijs cognovimus, vt sponsam introducentes iuberent dicere: *Ubi tu Caius ergo Caia*, quasi cum viro pacisceretur, omnia inter eos communia esse debere, & vbi maritus dominus & domus compos, ibi quoque vxorem dominam atque heram futuram. Aut vt ego magis existimo (relicta alia Eustachij (22) interpretatione) vbi gaudens maritus, ibi gaudentem quoque vxorem esse debere. Invenio enim apud Romanos, *Caios*, à gaudio appellatos, eosque vt ex Valerio (23) constat eo nomine significari, qui cum maximo parentum gaudio nascerentur. Quam inter coniuges æqualitatem rerum omniũ creator affatim denotavit, cum ex Protoplasti Adami latere, non autem ex pede aut capite Evam formaverit, (24) & Romani non obscurè significabant, vxores dominas & matres familias appellantes, vt doctè Fornerius (25) & Cuiacius ostendunt, & novissimè insignis D. Ant. Pichardo vir non modo de schola nostra, verùm de ipsa quoque iurisprudentia optimè meritus, in præclara disputatione, quam de promiscua coniugum nobilitate nuper excussit. Et adeò eis omniũ bonorum dominium communicantes, vt rectè dicere Columella (26) potuerit: *Nihil in domo coniugali apud priscos dividuum conspici, nihil quod aut maritus aut fœmina proprium sui iuris esse diceret sed in commune conspiciebatur ab vtroque.* Nec minus recte Plutar. (27) hinc donationes inter coniuges

(20) *Plutar.* in præcep. connub.

(21) *Plut.* in prob. c. 28. *Eras.* in adag. vbi tu *Caius*. *Alex. ab Alexan.* 5. gen. c. 4. *Briss.* de rit. nupt. fol. 12 *Mant.* in Enchir. c. 122.

(22) *Eustach.* lib. 2. & 14. *Iliad.* quam probat noster *Ioan. Pareja* in repeti. c. 1. de censib.

(23) *Valer.* (si tamen is est) in libr. de prænomin. ant.

(24) Genes. 1. notant multi ex Theolo. quos refert *Tira.* in l. 8. conn. n. 10 *Mant.* in Ench. c. 73. *Picta* poesis pag. 53

(25) *Forner.* lib. 1. select. c. 11. *Cuia.* novell. 22. & ante eos latè *Tiraq.* l. 10. connub. nu. 5.

(26) *Colum.* in præfa. lib. vlti. de re rust.

(27) *Plutar.* in præcep. connub. ca. 36. & in probl.

ges prohiberi, quòd absurdum legislatores existimaverint, aliquid inter eos reperiri quod commune non esset. Quam rationem meliorem his, quæ à nostris Iurisconsultis (28) proferuntur, multi emunctæ naris auctores (29) non malè censuerunt.

(28) In l. 1. & seq. de donat. inter.
(29) *Alciat.* 3. disp. c. 14. *Duaren.* ad tit. sol. matr. titul. de nup. c. 1. *Corras.* 5. miscel. c. 14. & lib. 2 c. fi. in fine.

Vnde qui naturale hoc fœdus, & mutuam corporum & animorum coniunctionem, quæ matrimonij interventione contrahitur, insuper habent, & vitæ ac saluti, quæ vna ambobus esse debebat, insidias tendunt, meritò attrocissima hac parricidij pœna plectuntur. Nam si Spartæ, vt Plutarchus (30) testatur, severissimum supplicium malo marito ex legibus erat indictum: Et apud Romanos malæ tractationis actio (31) vxori in virum à quo non vt opportebat acciperetur, iure optimo concedebatur: cur non maxima inferendæ cædis audacia, maximo etiam supplicio coerceretur? prout Romæ à Tiberio, & Senatu, Plautium Silvanum prætorem damnatum legimus, (32) quòd Aproniam vxorem è fenestra dedisset præcipitem, qui tamen damnationem voluntaria morte antevertit. Non sic sanè Tiberius Grachus, qui vxoris vitam propriæ vitæ præposuit. (33) Non sic alij coniuges qui maritalem fidem egregijs exemplis asseruerunt. (34) Non sic denique Erulorum, Indorum, & aliorum barbarorum vxores, quæ se se eodem quo maritus rogo cõburendas inijciebant, aut post illius sepulchrum laqueo accepto vitam finiebant. (35) Hæc tamen quæ de viris & vxoribus diximus, non facilè ad sponsos de futuro (quidquid contrarium Plaza (36) arbitretur) extendenda censerem: nam licèt hi sententia legis Pompeiæ de parricidijs comprehendi à Martiano (37) dicantur, id tamen ad eam illius legis partem spectat, qua, legis Corneliæ de siccarijs pœna irrogari iubetur: Cullei autem supplicium, quod ex rationis paritate maritis infligitur, porrigi ad sponsos non debet, vt bene D. Ioan. Vela (38) prævidit; in his namque consideratæ à nobis causæ non militant, & raro aut nunquam, præsertim in pœnalibus, vxorum appellatio ad sponsas extenditur, vt latissimè ille librorum heluo Tiraquellus (39) probavit.

(30) *Plut.* in Lysan.
(31) L. consensu, C. de repud. vide *Ioa. Gutier.* lib. canonic. quæst.
(32) Apud *Quintilia.* & *Pet. Ærod.* li 8. rer. iud. tit. 6. c. 16.
(33) Vide *Valer.* li. 4. c. 6. *Cic.* de divinat. *Plutarch.* in Grachis.
(34) Vide *Valer.* sup. & lib. 6. cap. 7. *Bap. Fulgos.* lib. 4. c. 6
(35) De Erulis Danubij accolis *Procopius* de Indis Catharis, & alijs. *Pet. Ærod.* lib. 8. tit. 5. c. 1
(36) *Plaza* de delic. c. 22. n. 31.
(37) *Martian.* in l. sed est sciendum, ad leg. Pom. de parric.
(38) *Vela* de delict. d. c. 27. n. 4. contra Plazam sup.
(39) *Tiraq.* post ll. conn. in princ. ex nu. 21.

CA-

CAPVT XIIII.

Cullei pœnam novioribus legibus, quibus Hispana nostra consensit, non in parentes & liberos, vxores & coniuges tantùm, sed & in quorundam etiam propinquorum interfectores irrogatam videri. Quinam hi sint. Parentum nomen ad consanguineos interdum extendi. Martianus, Iustinianus, & Alphonsus explicati. Cullei pœna propinquorum necem non vindicari, tandem contra communem defenditur. In fratrum occissoribus res in dubium vocatur. De fraterno amore plurima. Insignes Quintiliani & Valerij in fratricidas loci. Parricidij nomen fraternæ cædi à bonis auctoribus datum. De Romuli parricidio. Livius an malè crimen Horatij, perduellionem dixerit?

SPECIALIS cullei pœna, quæ in ascendentium & descendentium interfectores Constantiniana lege(1) reperitur inducta, latius, si Iustiniani (2) verba perpendimus, patere videtur. Nam & conscios criminis & si extranei sint, manifestè comprehendunt; & generaliter eas omnes personas teneri volunt, quæ ea nobis affinitate iunguntur, quæ nuncupatione parentum continentur. Quam Iustiniani decisionem sequutus Alphonsus Rex noster, (3) & Martiani responsum (4) ad verbum transcribens, parricidij reos esse, & singulari illa cullei pœna à maioribus instituta puniendos statuit, non eos tantùm, qui ascendentes, & descendentes in infinitum occiderint, sed & illos etiam, qui fratrem, sororem, patruelem, matruelem, patruum, avunculum, amitam, materteram, consobrinum, consobrinam, virum, vxorem, generum, nurum, socerum, vitricum, privignum, privignam, novercam, patronum, aut patronam vita privaverint. Vnde Greg. Lopez (5) illius legis auctoritate admonuit, iam hodie pœnam cullei, quæ olim iuxta Modestini responsum (6) solùm parentum occissoribus irrogabatur, ad reliquas alias personas, quarum mentionem fecimus dubio procul extensam videri. Quod etiam in ter-

(1) D.l.vnic.C.de his qui parent.
(2) *Iust.* in §. alia, de pub.iud.
(3) *Alph.* in d.l. 12 tit.8.par.7.
(4) *Mart.* in l.1.D. ad leg. Pomp. de parricid.
(5) *Greg. Lop.* d.l. part. verb. qualquier dellos.
(6) *Modest.* in l. pœna 9. vers. qui alias, D. de parri.

terminis iuris communis post Constantini & Iustiniani sanctiones omnes ferè interpretes (7) admiserunt. In transversalibus vsque ad quartum gradum; in parentibus & liberis absque vlla gradus præfinitione, hanc pœnam locum habere testantes. Nec desunt rationes, quibus hæc opinio adstrui posit, & iustis de causis defendi; cùm & Iustinianus eas omnes personas comprehenderit, quæ eius essent affinitatis (sive affectionis, vt alij libri habent, & docti viri (8) magis admittunt) quæ nuncupatione parricidij continentur, & ex Martiani verbis, quæ supra retulimus, constet parricidij nomen in lege Pompeia latissimè, vt vidimus, accipi. Quinimo & extra legis Pompeiæ tractationem, parentum nomē, apud bonos Latinæ linguæ scriptores, ad transversales quoque referri, iam dudum Alex. ab Alex. (9) & Tiraq. latè notarunt, & nos patrio idiomate, omnes, qui nobis quoquo affinitatis, aut consanguinitatis gradu iunguntur, *parientes*, vocamus. Sed & rationem exposcere vt severiùs consanguineorum, vel affinium cædes, quam extraneorum puniantur, vel ex eo constat, quòd, vt Cicer. (10) tradidit, hos nobis quodammodo natura conciliat, innatúsque est quidam affectus & amor in eos, quibus necessitudine sumus coniuncti. Ob quem innumera in iure introducta esse, vsque ad nauseam Tiraq. (11) ostendit. Sed licèt hæc ita se habeant, & lex nostra Regia adeò expressis verbis superiorem sententiam admittat. Ego adhuc praxi illam non nisi eo tantùm in casu reciperem, quo parentibus liberi, vxores maritis, aut è contrario necem intulerint. Quamvis non diffitear aliorum cognatorum mortem, secundum gradus proximitatem, arbitrio iudicis, graviori quam homicidij pœna puniri posse. In quam sententiam me & multorum doctissimorum virorum auctoritas (12) trahit, & lex ipsa partitæ, quæ cullei pœnam iam ab antiquis temporibus supra dictis personis irrogatam esse fatetur, cùm tamen constet, more maiorum solum in liberos, vt sæpe diximus vsurpatam; atque ita non vsquequàque illam distinctionem abrogare voluisse videtur; sed tantùm legem Pompeiam provt apud Iurisconsultos observabatur, probare. Lex autem Pompeia, licèt ad

T mul-

(7) Constat ex *Fab. Aug. Plat.* & alijs in d. §. alia. glos. in d. l. 1. verb. pœna. plur. relat. à *Carrer.* in prax. tit. de homic. vers. 9. quæro, n. 35. *Plaza* d. c. 22. ex n. 30. *Ant. Gom.* 3. tom. c. 3. n. 3. *Vela* d. c. 27. nu. 4. *Tiber. Decian.* lib. 9. crim. c. 8. n. 5. cum seqq. & latius c. 10. per tot.

(8) *Balduin. Cuiac. Theoph. Oinoth.* & *Vvesemb.* in d. §. alia.

(9) *Alex. ab Alex.* 1. gen. c. 15. *Tiraq.* lib. 1. de retract. §. 1. glos. 8. ex n. 1. vide omninò *Cuiac.* lib. 9. obser. c. 18. & *Causabon.* in notis hist. Augustæ, pag. 134. & 479.

(10) *Cicer.* 1. offic.

(11) *Tira.* de pœn. temp. caus. 51. ex num. 66.

(12) *Baldui. Oinoth.* & *Vvesemb.* in d. §. alia. *Duar.* ad leg. Pomp. de parricid. *Carrer.* & alij ex sup. relat. præsertim *Tib. Decian.* d. c. 10. num. 7.

multos pertineret, pœna tamen cullei ad eos tantùm extendebatur, qui patrem, matrem, avum, aviamve, aut alium ex aſcendentibus occidiſſent. (13) Quæ licèt poſteà, novioribus Conſtantini & Iuſtiniani legibus, in parentes qui liberos vita privaſſent, protracta fuerit, neutiquam tamen ad alios nobis ex latere iunctos extenſa videtur. Nec enim fruſtra Codicis titulus de his tantùm concipitur, *qui parentes vel liberos occiderunt*, & illarum legum verba ad eas ſe reſtringunt perſonas, quæ parentum ſive parricidij nuncupatione comprehenduntur. Quorum verborum quænam ſit acceptio, & interpretatio iam alio loco expoſuimus.

(13) d. l. pœna, verſ. qui alias. de parricid.

Planè in fratribus aut ſororibus, qui, quæve fratres aut ſorores necaſſent, non iniuria, eadem quæ in parentum aut liberorum occiſſoribus pœna admitti debuiſſet. Nā ſi quod crimen grave eſt, & ſupplicium meretur; fratricidium certè non modo atrox, ſed nefandum; non ſceleratum, ſed horrendum iudicari debet. Vnde Virgilius (14) apud inferos pari tormentorum cruciatu fratrum & parentum iniurias lui, his verbis oſtendit:

(14) *Virg.* 6. *Ænei.*

Hic quibus inviſi fratres dum vita manebat,
Pulſatùſve parens, & fraus innexa clienti.

Et Quintilianus (15) elegantiſsimè. *Equidem iudices,* inquit, *admirari me confiteor, aut conſtitutas eſſe tantis ſceleribus pœnas, aut vllos inveniri potuiſſe mortalium in quos caderet iſta ſuſpicio: fratrem ſuum potuit aliquis occidere? Non obſtitit tacita natura? non ſanguinis ius? Non ſceleribus manus ſuas obiecit quæcùmque eſt illa, quæ creditur eſſe pietas fratrem occiſſuro? Non ſuccurrit communis vterus? non eadem cauſa vitæ? non vna primordia? Non illa conſuetudo, quæ alienos etiam, & nulla neceſsitudine inter ſe coniunctos, componere & adſtringere adfectibus poteſt? Conſuetudo actæ pariter infantiæ, pueritiæ ſtudia, luſus, triſtitia, ioci. Nam quid eſt aliud fraternitas quàm diviſus ſpiritus?* Quod idem nec minùs eleganter Valerius Maxim. (16) ſic extulit: *Quam copioſæ ſuavitatis illa recordatio eſt: in eodem domicilio ante quam naſcerer habitavi: in eiſdem incunabulis infantiæ tempora peregi: eoſdem appellavi parentes: eadem pro me vota excubuerunt: parem ex*

(15) *Quintil.* decl. 321.

(16) *Val. Max.* lib. 5. c. 5. in princ.

ma-

maiorum imaginibus gloriam traxi. Chara est vxor, dulces liberi, iucundi amici, accepti affines, sed postea cognitis nulla benevolentia accedere debet, quæ priorem exhauriat. A quibus nec Hesiodus (17) abest, qui germano amori nullum alium æquandum testatur. Nec P. Nigidius apud Agellium. (18) *Qui fratrem,* inquit, *quasi ferè alterum dictum.* Nec vxoris Intaphernis factum, quæ optione sibi à Dario Persarum Rege data, quem ex filijs, marito, & fratre vinctis & interfici iussis liberari vellet, fratrem elegit, quòd diceret, maritum sibi alium, atque alios liberos esse posse, alium verò fratrem, parentibus iam vita defunctis, non posse contingere. Quam historiam Herodotus (19) scriptam reliquit, & ex nostris retulit Tiraq. (20) plurima alia de fraterno amore & charitate considerans. Quam ob rem, *vox sanguinis fratris,* inquit Dominus, (21) *clamat ad me de terra*, & Nicetas (22) cùm Volcus Neemanis Triballorum principis filius, Stephanum fratrem prælio fudisset, & fraterna cæde manus polluisset, nefarium hoc facinus multa verborum acerbitate prosequitur. Æmilius etiam Papinianus, vt Spartian. (23) refert, ab Antonino Caracalla rogatus, vt illum in Senatu de fratris Getæ nece excusaret, respondit faciliùs parricidium committi posse, quàm excusari. Nam & parricidij nomen ad fratricidium passim extendi, apertissimum est. Livius (24) de Demetrio loquens. *In ea cœna dicitur venenum datum, poculo epoto extemplò sensit, & mox coortis doloribus, relicto convivio, in cubiculum recepit sese, crudelitatem patris conquerens, parricidium fratris.* Divus Augustinus Romulum increpans, qui vt vulgò auctores (25) commemorant, in ipsis Romanæ civitatis initijs Remum fratrem peremit. *Magis*, inquit, (26) *contra Romanos movere Deos debuit Romuli frater occisus, quàm contra Troianos Græcus maritus illusus: magis irritare parricidium nascentis, quàm regnantis adulterium civitatis.* Divus quòque Hieronymus (27) de eadem re verba faciens: *Imperator,* inquit, *vnus, iudex vnus provinciæ. Roma vt condita est duos fratres simul habere non potuit, & parricidio dedicatur.* Vnde Iacobus Cuiacius (28) rectè Festum Pompeium (29) dixisse contendit, Publium

(17) *Hesiod.* in Ergis.

(18) *Agell.* lib. 12. c. 10. noct. Atticar. eamdem etymol. probat *Fest. Pomp.*

(19) *Hero.* in Thal.

(20) *Tiraq.* de pœn. temp. caus. 22. ex n. 6. & *Tiber. Decian.* lib. 9. crimin. c. 10. num. 4.

(21) Genes. 4.

(22) *Nicet.* annal. pag. 264. refert *Annæus Robert.* lib. 3. rer. iud. c. 7.

(23) *Spartian.* in Antonini Caracallæ vita.

(24) *Liv.* lib. 40.

(25) Idem lib. 1. *Lucan.* 1. farsal. *Ovi.* 4. Fast. in fin. *Horat.* epod. 7. *Pomp.* in l. fin. de rerum divis. quamvis alij hoc falsum esse scribat, vt constat ex *Onuphrio Panu.* de Rep. Rom. 2. p.

(26) *D. August.* lib. 3. de civit. Dei, c. 6.

(27) *D. Hieron.* in epist. relatus in c. in apibus 41. 7. q. 1.

(28) *Cuiac.* lib. 5. senten. ad Paulum, tit. 24.

(29) *Fest. Pomp.* in verb. sororium tigillum.

Horatium, qui cùm victor de trigeminis Albanis rediret sororem lugentem interfecit, accusatum parricidij apud Duum-viros fuisse; & à Livio (30) id malè perduellionem appellari. Quamvis Livium defendere conetur Iacobus Rævardus: (31) sed & Divus Cyprianus (32) parricidium in fratris nece constituit, sic inquiens: *Nunquid Cain, cum Deo munus offerret, iam peremerat fratrem? & tamen parricidium mente conceptũ Deus providus ante damnavit.* Et Cicero (33) pro Cluentio dum ait: *An & hæc dẽ fratris, & patrui parricidio cogitavit?* Quamvis alibi proprijs nominibus hæc omnia distinguat, his verbis: *Quid de me quod tulisse te dicis, parricida, fratricida, sororicida, nonne extra ordinem tulisti?*

(30) *Livius* lib. 1.
(31) *Rævard.* ad ll. 12. tab. c. 27. *Sigon.* de antiq. iur. lib. 2. c. 18.
(32) *Cypria.* tract. 4. de mortal. relatus in c. nunquid 27. de pœnit. d. 1.
(33) *Cicer.* pro domo sua.

CAPVT XV.

Conscij parricidij an & quando pœnà huius criminis teneantur? Utrum conscientia sola, an etiam sceleris participatio ad pœnam desideretur? Scævolæ, Martiani, Ulpiani, & Iustiniani responsa explicantur. Nostra in tota hac quæstione sententia, & distinctio. Regiæ legis interpretatio. Par esse delictum admittere, vel consilium, opèmve delinquenti præstare. Quintiliani, Ciceronis, & Arnobij in hanc rem testimonia laudantur. Alciati etiam emblema refertur.

CONSCIOS quòque criminis, parricidij reatum incurrere multa iura proclamant (1) & qui parricidio adsunt, licèt extranei sint gravius puniuntur, quàm si ipsi homicidium patrassent, vt rectè Accurs. (2) & alij considerant, nec enim homicidij, sed parricidij tenentur. Et sanè non absque ratione, nam & gravius est filium impellere, quàm manu propria hoc facinus perpetrare. Nèque potest tam iniqui consilij supplicium non exasperari: vt enim scribit Arnobius: (3) *Quisquis patitur peccare peccantem, is vires subministrat audaciæ*, & vt ait Vlpianus: (4) *Nihil interest occidat quis, an causam mortis præbeat.* Quæ præberi videtur, vbi quis deli-

(1) L. vtrum cum l. seq. D. ad legem Pomp. d. l. 12. part. Circa quas vide quæ tradit *Florez Mena* lib. 1. prac. q. 18. n. 2. & 3.
(2) *Accurs.* in d. l. vtrum. glos. fin. & in d. §. alia deinde, verb. extraneus. vbi *Balduin.* num. 27. Itè *Tiber. Decian.* li. 9. crim. cap. 13.
(3) *Arnob.* lib. 4. adversus gentes.
(4) *Vlpian.* in l. nihil 15. D. de siccar.

lictum scienter perfici sinit, quod posset negotio facili prohibere. (5) Vnde apud Senecam, (6) veneni dati, à noverca privigno conscientia, non secus ac ipsa propinatio ex lege puniri iubetur. Sed hic nunc duplex occurrit inspectio. Prior, an in extraneis sola parricidij scientia, an etiam ipsius criminis participatio, vt pœnam subeant, desideretur? Sequens, an eo ipso cullei supplicio more maiorum inducto, an legis Pompeiæ dumtaxat affici debeant? Et quidem Iustinianus (7) apertis verbis culleum decernit, & non dolum tantùm, & opem, sed conscientiam quòque sceleris damnat. Ait enim: *Nec non is, cuius dolo malo id factum est, vel conscius criminis existit, licèt extraneus sit, pœna parricidij puniatur, & insutus culleo, &c.* In quam sententiam omnes ferè antiquiores consentiunt, quos longa serie Antonius Gomezius, (8) Petrus Plaza, & Tiber. Decianus referunt, & sequuntur. Sed contra Accursius, (9) cuius opinio magis novioribus placuit, non conscientiam tantum, sed opem, & participium sceleris necessarium esse fatetur; id quod ex Scævolæ responso (10) non malè colligitur, dum ait filium, qui alterius filij insidias cognoverat tantùm, nec patri indicaverat, relegatione punitum, & ex altero Vlpiani, (11) vbi de extraneis agens, non modò eos scivisse, sed & aliquid opis contulisse proponit, veluti si pecuniam subministraverit filio, ad veneni mali comparationem, aut vt latronibus, aggressoribùsque daretur, qui patrem interficerent. Et sanè, nisi ita res habet, non facilè perspicere valeo, cur filius, qui necem patris non aperuerit, relegatione dumtaxat damnetur, alijs vero quantumvis extraneis sola sceleris notitia parricidij pœnam importet: cùm filij & reliqui sanguine vsque ad quartum gradum coniuncti, revelare conspirationem in patrem vel consanguineum factam sub pœna (vt Menochius (12) cum communi resolvit) iudicis arbitrio imponenda, teneantur, quod in extraneis non ita constitutum esse, frequentiori Doctorum (13) sententia recipitur. Quæ Accursij doctrina lege apud nos regia (14) apertè iuvatur, qua ita demum extraneis parricidij supplicium infligitur, si opem aut consilium præstiterint. Quo

loci

(5) L. culpa caret 50. de reg. iur.
(6) *Seneca* libr. 9. contr. 6.
(7) *Iust.* in d. §. alia.
(8) *Gomez* 3. tom. var. c. 3. nu. 3. & 4. *Plaz.* in epit. delict. c. 22. ex n. 16. *Tiber. Decian.* lib. 9. crim. cap. 13.
(9) *Accurs.* in d. L. vtrum, verb. consci. quem ibi sequitur *Ang.* & latè *Orinotho*, & *Vuesemb.* & *Baldwin.* in d. §. alia. *Greg. Lop* in d. l. 12. part.
(10) *Scævol* in l. 2. de parr. d. l. 8. part. in fine.
(11) *Vlpian.* in l. si sciente. 7. de parri.
(12) *Menoch.* casu 355. n. fin. & de hoc quando quis teneatur revelare delictum, vide latè *Florez Menam* d. lib. 1. pract. q. 18.
(13) Glos. *Decius*, & *Cagnolus* in d. l. culpa caret, & alij relati à *Menoch.* sup. num. 7.
(14) L. 12. titul. 8. part. 7.

(15) *Greg.*d l.part. verb. *O consejo.*

(16) *Covarr.* in Clem. si furios. 2. p.§.2.n.7. ad med.

(17) *Cic.*1.offic.

(18) Ita tenent *Vvesemb.* & *Oinoth.* in d.§. alia. quamvis contra tenere videatur *Tiber. Decian.* supr. & *Boeri.* decis.262.quem vide.

(19) L. nihil de siccar.l.qui occidit §.penul.ad l.Aquil.

(20) *Bart.*in l. qui servo. §. item placuit.de furt. quem sequuntur *Decius,* & alij relati à *Menoch.*de arbitr.casu 351.n.20.

(21) *Arist.*1.Rhetor.*Cicer.*in orat.in Pison.

(22) *Quint.*declam. 270. & vide congesta à *Mantua* in Enchir.c.229.

(23) *Alciat.*embl. 173.

loci Gregorius Lopez, (15) legum nostrarum nèque indoctus, nèque indiligens commentator, idem iudicium amplectitur: adijciens tamen extraneos criminis conscios, non omninò culpa vacare, atque ideò aliqua, leviori licèt & mitiori pœna puniri debere. Quod tam Pontificio, quàm Cæsareo iure in his omnibus, qui delicto futuro cùm possint, obviam non eunt, admittendum, atque probandum esse Didacus quòque Covarr. (16) graviter & doctè contra alios defendit. Et ego iustissimum reor, nam vt rectè Cicero (17) scriptum reliquit. *Qui non defendit aut obsistit si potest iniuriæ, tam est in vitio, quàm si parentes, aut amicos, aut patriam deserat.*

De pœna verò quicquid supradicta iura & auctores rem satis involvant, mihi ita statuendum videtur, vt participes criminis si extranei sint, homicidij supplicium subeant, non parricidij, nèque cullei pœna ad eos vllo modo extendatur, vt & ante me iam alij auctores probarunt, (18) & praxis ipsa recepisse videtur. Nam etsi vulgato circumferri soleat iuris principio, parem esse agentium & consentientium sive iuvantium pœnam, (19) illud tamen non procedit, vbi diversa aliqua inter faciētem & consulentem qualitas inest, quæ in vno potiùs quàm in altero exacerbari animadversionem suadeat, vt post Bartolum (20) multi alij ex nostris interpretibus tradiderunt. In eo autem de quo loquimur casu, filij scelus atrocius esse, & læsum patris simul, & pietatis numen, diversam maleficij causam facere, diversàmque punitionem habere, quis dubitet? Ergo vtèrque vltimo supplicio, licèt non vtèrque culleo plectetur. Nam re vera qui crimen suadet, aut alio modo delinquenti opem & auxilium præbet, non minùs in culpa esse videtur, quàm qui ipse scelus admittit, vt ex Aristotele, (21) & Cicerone satis colligitur, & eleganter ex Quintiliano, (22) qui *Satis ostendit ipsa pœna,* inquit, *eum teneri, qui idem commiserit, quod si occidisset. Nèque enim gravius quicquam adversus eum qui sua manu interfecerit, constituere potuit legum lator, quàm adversus eum qui causam præstitisset. Ergo & similitudine pœnæ etiam crimen par exigere debetis.* Quo respiciēs Alciatus (23)

ex

ex Æsopi apologo elegantissimũ hoc conscripsit emblema.

Præconem lituo perflantem classica, victrix
Capituum in tetro carcere turba tenet.
Queis ille excusat, quòd nec sit strenuus armis,
Ullius aut sævo læserit ense latus.
Huic illi. Quin ipse magis timidissime peccas,
Qui clangore alios æris in arma cies.

CAPVT XVI.

Cogitati delicti pœnas Deum tantùm exigere, intentati verò & si non perfecti, leges etiam humanas. Hoc in atrocioribus sceleribus præcipuè procedere. In eis (quidquid alij sentiãt) ob solum affectum posse adversus intentantem ordinaria criminis pœna procedi. In parricidio hoc multis legibus cautum. Venenum propinare gravissimum delictum censeri, & quare. In parricidio & alijs maleficijs conatum & voluntatem spectari, non exitum. Exemplis hoc & testimonijs confirmatum. Qui filijs sibi insidiantibus pepercerint?

ETSI cogitationis pœnam, vt Vlpian. (1) ait, nemo meruit, & Paulo (2) teste, sola furti faciendi cogitatio non faciat furem, atque in edicto quod quisque iuris in alium statuerit vel obtinuerit, ipse eodem iure vtatur, si iniuria nullum habet effectum, nihil obsit conatus. (3) Vbi tamen voluntas ad aliquem exteriorem actum devenit, præsertim in gravioribus ac nefarijs criminibus, eadem est ausi & intentati, quæ & commissi & perfecti sceleris causa. Vnde maiestatis, raptus, homicidij, sodomiæ, & similium criminum reatum, non qui perfecerunt tantùm, sed & qui attentarunt incurrunt. (4) Et asperrimum hoc de quo agimus parricidij facinus, sicubi ab aliquo paratum comperitur, etiam si perfici non potuerit, tanquam perfectum legibus vindicatur. Quod disertè Martian. scripsit, lege Pompeia teneri docens: *Qui emerit venenum vt patri daret, quamvis non potuerit dare.* Nec obliti sunt Constantinus (5) & Iustin. qui secundùm magis vulgatam & re-

(1) *Vlpian.* in l. cogitationis. 18. D. de pœnis. ad quam vide *Cuiac.* lib. 8. observ. c. 22.

(2) *Paul.* in l. 1. §. 1. D. de furt. l. si quid furt. D. eod.

(3) L. 1. in fine. D. quod quisque iur. vide *Guillel. Onciacum.* lib. 2. academ. quæst. cap. 76.

(4) L. quisquis. C. ad leg. Iul. maiest. l. si quis non dicam rap. C. de episc. & cler. l. 1. §. divus. D. de siccar. l. is qui cum telo. C. eod. l. 1. tit. 21. lib. 8. recopil. & vide *Caball.* milleloq. 616. & omninò *Cuiac.* li. 15 observat. c. 24. qui hoc in omnibus criminibus gravioribus generaliter procedere ait, quæ & naturali, & civili iure damnantur. Et idẽ docet *And. Gaill.* lib. 1. de pace pub. cap. 14. n. 3.

(5) *Constant.* in d. l. vnic. C. de his qui parent. *Iust.* in d. §. alia.

cep-

ceptam lectionem, eos culleo insui iubent, *qui parentum vel liberorum fata præparaverint*. Quo verbo, vt Accursius, (6) & post eum alij adnotarunt, non qui occidunt solum, sed & qui occidere tentant, comprehenduntur. Sed & apertiùs lex nostra (7) rem hanc, & eius rationem his verbis complectitur. *E aun dezimos, que si alguno comprare yervas, ò ponzoña para matar a su padre, è desque las vuiere compradas se trabajasse de ge las dar, maguer non ge las pueda dar, ni cumplir su voluntad, nin se le aguisasse, mandamos que muera por ello, tambiem como si ge las oviesse dado, pues que non fincò por èl.* Nèque mirum si in parricidij scelere, hoc ita placuerit, nam & quæcùmque veneni propinatio etiam extraneo facta, consumati maleficij pœnis subijcitur, vt auctores omnes (8) communiter probant. Est enim veneficium adeò grave crimen, vt præ cæteris hoc vnum maleficij nomine designetur. Tantòque reputatur sceleratiùs, quantò occultiùs committitur, vt benè Rainaldus Corsus, & Annæus Robertus advertunt. (9) Vnde Imperator Antoninus: (10) *Plus est*, inquit, *hominem extinguere veneno, quàm occidere gladio.* Et Philo Iudæus veneficia cæteris omnibus delictis graviora censens. (11) *Homicidas*, ait, *eòsque qui palam aggrediuntur, videre & vitare licet: at occultæ insidiæ, & venena, quæ in convivio, inter mensæ sacra, inter amicos & sodales præbentur, vix caveri possunt*. Quod si rationes & testimonia petantur, quibus ausi parricidij supplicium exigendum esse probetur, licèt quis non fuerit auso potitus, advocandus erit nobis ad partes locupletissimus testis Seneca, (12) qui *Omnia*, inquit, *honesta opera voluntas incohat, occasio perficit: sæpè honorata virtus est, etiam vbi eam fefellit exitus: scelera quòque quamvis citra exitum subsederint, puniuntur*. Hocque est, quod sæpe Iurisconsulti docent: *In maleficijs voluntatem expectari, non exitum*. (13) Et quod Quintilianus (14) elegantissimè in hoc ipso parricidij scelere, ita exaravit: *Nunquam mens exitu æstimanda est, nam & qui impetum in patrem stricto gladio fecisset, retentus diceret, Non occidi. Si venenum paratum deprehendissem, diceret, Non occidi*. Sed nec minùs eleganter Cicero: (15) *Nisi fortè*, inquit, *quia perfecta res non*

(6) *Accurs.* & alij in dictis iuribus. *Tiber. Dec.* lib. 9. crim. cap. 12.

(7) d. l. 12. tit. 8. part. 7. in fin.

(8) *Ant. Gom. Ber. Diez, Plaza, Foller. Pet. Greg. Menoch.* & plurimi alij relati à *Vela* de delict. c. 26. n. 3. & *Greg. Lop.* in d. l. part. verbo *aguisasse*, qui tamen rectè defendit requiri quod sit propinatum, nec sufficere emptũ fuisse.

(9) *Rain. Cors.* lib. 1. indagat. cap. 5. *Annæus Rob.* lib. 1. rer. iud. c. 6.

(10) *Anton.* in l. 1 C. de malef. & mathe.

(11) *Philo* de special. legi. contra mæch. & homic.

(12) *Senec.* libr. 4. contr. 7.

(13) L. nihil interest, D. de adult. l. 2 de cond. inst. l. fin. D. de siccar. l. fraudis. D. de reg. iur.

(14) *Quint.* decl. 281.

(15) *Cic.* in orat. pro Milone.

non est, non fuit punienda, perinde quasi exitus rerum, non hominum consilia legibus vindicentur. Minùs dolendum fuit re non perfecta, sed puniendum certè nihilominùs. Et Senec. (16) alibi: *Aliquis mihi venenum dedit, sed vim suam remixtum cibo perdidit; venenum illud dando scelere se obligavit, etiam si non nocuit: omnia scelera etiam ante effectum operis quantum culpæ satis est, perfecta sunt.* Apuleius (17) quòque, non solùm cœpta, verum & cogitata tantùm crimina punienda esse, his verbis ostendit: *Maleficij etiam cogitata scelera, non perfecta adhuc vindicari. Cruenta mente pura manu ad pœnam sufficere.* A quo nec Iuvenalis (18) abest, dum cecinit.

(16) *Senec.* lib. in sap. non cad. iniur. cap. 7.

(17) *Apul.* 1. floridorum.

(18) *Iuven.* satyr. 13

Has patitur pœnas peccandi sola voluntas,
Nam scelus intra se tacitus qui cogitat vllum
Facti crimen habet.

Et alia, quę ex patrum decretis, de punienda voluntate Ioannes Aurpachius (19) congessit. Quæ tamen quoad Deum intelligi, & accipi debent, vt optimè Alexander ab Alex. considerat, (20) cui obnoxius, invisùsque fit, qui læsa conscientia infandum facinus animo agitavit. *Nec enim*, vt Tertullianus (21) ait, *si mediocritas humana factis solùm iudicat, quia voluntatis latebris par non est, idcircò crimina eius etiam sub Deo negligamus:* Qui, vt Cyprianus (22) inquit, *videt corda & pectora singulorum, & iudicaturus non tantum de factis, sed & de verbis, & cogitationibus nostris, omnium mentes voluntatèsque conceptas in ipsis adhuc clausi pectoris latebris intuetur.* Ex quibus apparet, quàm à vero deviet illorum opinio, (23) qui propinationem veneni, aut alium actum delicto proximum non ordinaria criminis pœna, sed mitiori iudicis arbitrio puniendum existimant. Præsertim cùm nèque exempla deficiant, quibus tentati parricidij supplicium severissimè sumptum fuisse, probari queat. Nam Artaxerxes Darium filium, & quinquaginta alios, qui Darij suasionibus in eius cædem conspiraverant, quin & coniuges quòque eorum cum liberis, ne quod vestigium tanti sceleris superesset, securi percuti iussit: (24) & Mithridates (qui tamen, vt Martialis ait, (25) *effecerat epoto sæpe veneno, toxica ne possent sæva nocere sibi*) vxorem, quæ vt adulteria quæ eo

(19) *Ioan. Aurpach.* lib. 2. sing. alleg. c. 40.

(20) *Alex. ab Alex.* lib. 2. genial. c. 16. *Menoc.* cas. 360. n. 4.

(21) *Tertull.* lib. de pœnitent.

(22) *Cyprian.* serm. 5. de lapsis.

(23) *Iul. Clar.* §. homicid. quæst. 14. & plures per *Tiraq.* de pœn. tem. causa 39 contra quos tenet *Covar.* in Clement. 2. p. in init. n. 11. & *Menoch.* videndus d. cas. 360. n. 47. & *Vela* d. c. 26 n. 4. *Tiber. Decian.* li. 9. crim. c. 9. nu. 3. & cap. 12.

(24) Narrat *Iustin.* & ex nostris *Petr. Ærod.* lib. 8. rerum iudic. tit. 6. ca. 6. & *Pet. Fab.* 3. semestr. c. 7. pag. 115.

(25) *Martial.* lib. 5. epig. 118.

absente commiserat, maiore scelere celare posset, advenienti illi venenum paraverat, cognito ab ancilla facinore, morte simul cum adulteris mulctavit. (26) Quamvis contrà etiam apud Herodianum (27) legamus, Severum Imperatorem filio Antonino veniam dedisse, licèt palam gladium strinxisset, vt eum manu sua transverberaret: & notus sit Romanus ille Titus Arius, qui, vt refert Seneca, (28) filium in præparatione parricidij deprehendit, & tamen paruit clementiæ Augusti, qui arbiter in ea causa ab Ario vocatus, non culleum, non serpentes, sed relegationem solam decrevit, admonens, ea pœna patrem contentum esse debere, in filio adolescetulo, impulso in id scelus, in quo se, quod proximum erat ab innocentia, timidè gessisset, sequutusque Terentianum illud.

(26) Refert ex alijs *Fr. Patr.* de reg. lib. 4. tit. 11.
(27) *Herodian.* li. 3
(28) *Seneca* lib. 1. de clement. c. 15.

Pro peccato magno paulum supplicij satis est patri.

Carolum quòque Franciæ Regem, huius nominis septimum, Delphino Ludovico filio, alijsque, qui in eius necem conspiraverant, sedato tumultu ignovisse, Robertus Gaguinus, (29) & Petrus Faber commemorant. Qui tamen Faber iniquè admodum pijssimi ac prudētissimi Philippi secundi Regis nostri nunquam nisi honoris causa nominandi, crudelitatem in Carolum charissimum illi filium accusat, & nō satis res nostras doctus, imprudenter gloriosum tanti principis nomen (aut numen potiùs) offendit.

(29) *Gaguin.* in Carol. septimo. *Petr. Faber* lib. 3. seme. c. 16. pag. 227. in margin. & antea eod. lib. c. 8. pag. 115.

CAPVT XVII.

Parricidium easdem ac cætera crimina probationes admittere. Iudices comperta maleficia citò punire debere. Suetonium solum, manifesti parricidij reos culleo insui non posse, dixisse, nisi proprio ore crimen confiterentur. Ex Cicerone Quintiliano, Apuleio & alijs contrariū constare. Parricidij accusatū absolvi, quodammodo ad Reipublicæ honorem pertinere.

CRVDELISSIMO cullei supplicio hodie hi omnes afficientur, qui parricidij scelus vel testibus, vel quovis alio modo convicti fuerint commisisse. Et quemadmodum in re adeo gravi non temerè iudex ad pœnam

nam descendere debet: ita probato maleficio, *Summum* (vt Divi Hieronymi (1) verba detorqueam) *pietatis genus erit esse crudelem*; & eum ocissimè è rerum natura subtrahere, qui naturam ipsam tam infami crimine violaverit. Nam, vt eleganter Cicero (2) inquit, parricidium: *Quò minùs est credibile, nisi ostenditur, eò magis est, si convincitur, vindicandum.* Et quemadmodum sanguinis & necessitudinis iura, suspiciones & indicia huius criminis respuunt, reclamitat enim, vt idem ait Cicero, illis ipsa natura, & rem tam scelestam, tam atrocem, tam nefariam credi non patitur, nisi manifestè iudicibus constet: ita vbi fuerit liquidis, & quod leges volunt, (3) luce meridiana clarioribus probationibus, & argumentis comperta, magnitudo maleficij severissimam pœnam expostulat; vt qui tam tetro facinore Rempublicam læsit, supplicij exemplo eamdem restituat, *prodeantque*, vt alibi ait Augustinus, (4) *inde medicamenta, vnde facta sunt vulnera.* Quę omnia eò spectant, ne quem facilè auctores (5) decipiant, qui cullei pœnam non nisi in eos, qui proprio ore parricidium confessi fuissent, irrogandam affirmant. Etenim licet Suetonius Tranquillus (6) id Augusti tempore in vsu fuisse demonstret, dum eius lenitatem commendans inquit: *Manifesti parricidij reum, ne culleo insueretur, quòd non nisi confessi afficiebantur hac pœna, ita interrogasse; Certè patrem tuum non occidisti*, nempè vt se non occidisse responderet. Attamen Ciceronis tempore id itidem valuisse non videtur, cùm in Rosciana illa oratione, tot referat convincendi parricidij rationes. Neque, quod Petrus Ærodius (7) vult, Cornelia, aut Pompeia lege id demum cautum fuisse, affirmare ausim: cùm in Senecæ & Quintiliani vmbratilibus declamationibus sæpe sæpius de parricidijs, eorùmque probationibus, & argumentis, ac coniecturis agatur, & non confessum tantùm, sed convictum aut manifestum etiam reum puniri videamus. Id quod Apuleius (8) quòque his verbis expressim ostendit. *Nèque quisquam decurionum tam æquus remanserat iuveni, quin evidenter noxæ compertum, insui culleo pronuntiaret.* Et Sallustius (9) non male iuvat qui vbi more maiorum capitalium criminum rei

(1) D. Hieron. epist. ad Heliodor.

(2) Cicer. in orat. pro Rosc. Amer.

(3) L. fi. C. de prob. vide Man. sing. 258 Tiber Dec. 2. tom. li. 9. cap. 6. n. 11.

(4) D. Augustin. in Reg. & in epist. 109 ad monach.

(5) Covar. in Clem. si furios. in initio, 2. p. nu. 12. Cuiac. in parat. C. de his qui parentib. Per. Greg. lib. 36. c. 24 n. 6.

(6) Suet. in Augus. cap. 33.

(7) Pet. Ærod. lib. 8 rerum iudic. tit. 6. cap. 10.

(8) Apulei. lib. 10. asini. vide etiam Ciceron. libr. 2. de invent. vbi de confirmat. agit.

(9) Sallust. in Catil.

damnari deberent (quod in parricidio contingere Modestin. (10) admonuit) nihil manifestos à confessis differre testatur. *De confessis*, inquiens, *sicuti de manifestis rerum capitalium more maiorum supplicium sumendum esse*. Quò fit, vt quamvis confessos tantum culleo insui posse tradat Suetonius: cùm tamen id nèque ab alijs auctoribus scriptum fuerit, nèque iura vllam in huius criminis cognitione ab alijs differentiam constituant, apud me Suetonij fides in dubium vocetur & in parricidij supplicio minimè vt se ipsum proprio ore damnet vel absolvat delinquens, admittendum videatur, quod vix leges aut ne vix quidem in civilibus causis recipiunt. (11) Nisi si fortè non satis apertis probationibus fuerit scelus compertum. Hoc enim in casu rectè poterit iudex, Augusti exemplum sequutus parricidij reum ex propria confessione dimittere, & ad clementiam potius quã ad severitatem inclinare. Nam vt optimè Quintilianus (12) scribit: *Falso hoc crimine accusari, pertinet ad vota*; & vt tradit Seneca: (13) *Seculo parci videtur, vbi parricida seu paribus sententijs, seu incredibilitate dimittitur*. Si verò vel sufficienter probatum, vel etiam gravissimis & vrgentissimis coniecturis convictum, inveniatur, rectè ad pœnam descendere poterit iudex, vt cum Bald. Hippol. & Boer. Tiber. Decianus (14) rectissimè tradidit.

(10) *Modest.* in l. pœna. D. de parric.

(11) L. vnic. C. ne quis in sua causa iudic. l. sub hac. de oblig. & action. l. nemo. de testib.

(12) *Quintil.*

(13) *Sen.* li. 3. cont. 2.

(14) *Tiber. Decian.* lib. 9. crim. c. 14. n. 4. cum seqq.



CA.

CAPVT XVIII.

Nullam causam inveniri posse, quæ parricidium excuset; optimis exemplis probatur. Qui parricidium parricidio vindicant, potiùs dimitti & ampliari, quàm absolvi. Orestis & Alcmæonis parricidia etiam si in patrum vltionem facta, furijs punita. Ciceronis de causis furiarum, quæ parricidas exagitant, verba. Orestem Dijs in Areopago sedentibus absolutum. Parricidium etiam involuntarium extra pœnam non esse. Involuntarij homicidij quæ fuerit pœna apud Græcos. Furiosum si in furore parricidium commiserit impunem esse. Quid si post delictum efficiatur furiosus?

PARRICIDII crimen grave adeò est, & nefarium, vt nullius causæ prætextu excusari posse videatur. Vnde narrat Valerius Maxim. (1) Agellius, & alij, mulierem quamdam, quæ virum & filium eodem tempore venenis clàm datis irata interfecerat: quòd ij optimæ indolis iuvenem, quem ex priori marito sustulerat, insidijs occidissent, à Gn. Dolabella ad Areopagi cognitionem reiectam, quia ipse nèque liberare cædibus duabus contaminatam, nèque punire eam iusto dolore impulsam, sustinuit. Areopagitæ autem, inspecta causa, & accusatorem, & reum post centum annos ad se venire iusserunt. Sic nèque absolutum mulieris veneficium relinquentes, quod per leges non licuit, nèque nocentem damnantes, quæ venia digna fuit. Cui exemplo simile aliud ex eodem Valer. (2) subijci potest, qui ait, apud M. Popilium Lenatem, fœminam quamdam accusatam fuisse, quod matrem fuste interemisset, sed quia abundè constiterat, eam veneno occissorum liberorum, quos avia necaverat, dolore & acerbitate motam, parricidium parricidio vindicasse, pronuntiatum fuisse: *Hanc nèque damnari, nèque absolvi posse*. Nam vt Papinianus Caracallæ respondit: (3) *Parricidiũ non tam facilè excusari potest, quàm fieri*. Et licèt absolutum à Senatu Fabium Fabritianum tradat Plutarch. (4) quia ma-

(1) *Valer. Max.* li. 8. cap. 1. *Agell.* li. 12 nocti. Attic. cap. 7. *Ioan. Sarisb.* in policrat. lib. 4. ca. 11. & vide alia exempla apud *Tiber. Decian.* 2. tom. crim. lib. 9. c. 6. n. 7. cum seqq. & c. 15. per tot.

(2) *Valer.* sup.

(3) *Spart.* in Carac.

(4) *Plut.* in parallel. cap. 71.

matrem & adulterum, in patris ab eis obtruncati, vltionem, necaverat; & eodem Plutarch. (5) teste Cyianes & Medullina parentes interfecerint, quòd ab his fuerint per vim stupratæ: & Ninus, vt Iustinus (6) refert, Semiramidem matrem occiderit, quòd eius concubitum & congressum optasset: tamen adhuc, vix posse vllam tam infausti sceleris iustam excusationem prætendi Orestis exemplo satis ostenditur, quem, vt passim poetæ, & historici (7) narrant, quamvis Clytemnestram & Ægistum adulterum, in vltionem Agamemnonis patris, qui ab illis fuerat in ipso Asiæ regressu inter epulas iugulatus, occiderit: semper tamen furijs exagitatum fuisse, litterarum monumentis cognovimus, nec nisi tantisper ab eis liberatum, vbi ad Apollinis templum confugit, quod Eumenides ingredi ausus non fuisse, sed dum exiret, expectasse, ex Virgilio (8) colligitur, dum inquit.

(5) Idem in parall. c. 38. & 39.

(6) *Iustin.* li. 1. hist.

(7) *Eurip.* in Orest. *Ovid.* lib. 1. & 4. de trist. *Statius* libr. 1. Thebai. *Sophocles* in Elect. & omnino *Philostr.* in vita Apol. lib. 4. c. 12. circa finem.

(8) *Virg.* 4. Æneid.

Aut Agamemnonius scenis agitatus Orestes,
Armatam facibus matrem, & serpentibus atris
Cum fugit, vltricèsque sedent in limine diræ.

Quò vsque ad Dianæ aram perductus, perpetratum facinus expiavit. Sed & idem Alcmæoni contigisse, & pariter furijs infestatum ob Eriphyles matris cædem, quæ ipsa aureo monili corrupta, maritum Amphiarum Alcmæonis patrem, Polynici prodidisset, Diodor. Sicul. (9) latè recenset: eòque respexit Propert. (10)

Aut Alcmæoniæ furiæ, aut ieiunia Phinĩ.

Et ad vtrùmque Cicero (11) totam hanc rem eleganter exornans his verbis: *Videtis ne, quos nobis poetæ tradiderunt, patris vlciscendi causa supplicium de matre sumpsisse, cum præsertim Deorum immortalium iussis atque oraculis id fecisse dicantur: tamen vt eos agitent furiæ, nèque consistere vsquam patiantur? quòd ne pij quidem sine scelere esse potuerunt*; & paulò post, causam ob quam huiusmodi furiæ a poetis fingantur, proponens: *Sua*, inquit, *quèmque fraus, & suus terror maximè vexat: suum quèmque scelus agitat, amentiàque afficit: suæ malæ cogitationes, conscientiæque animi terrent. Hæ sunt impijs assiduæ domesticæque furiæ, quæ dies noctèsque pa-*

(9) *Diod. Sicul.* lib. 5 bibliot. & *Aristot.* omnino videndus 3. ethi. c. 1.

(10) *Proper.* lib. 3.

(11) *Cic.* pro Rosc. Amer.

parentum pœnas à conscelleratissimis filijs repetant. Vnde & adagium natũ est, *Conscientia mille testes*, & Philostratus (12) in vita Apollon. *Euripidis quòque sententiam laudat, putantis conscientiam esse, quæ homines puniat cùm se malè operatos esse recogitant. Eadem quòque furiarum pœnas apposuit Oresti, quando adversus matrem insanijt.* Pausanias (13) quòque commemorat, Alcmæoni ob matris cædem nullum apud Græcos honorem habitum fuisse, quamvis Anphiaraus eius pater, & alij Heroes in Deorum numerum relati fuerint, & ab Oropijs templo & statua donati. Et Orestem Argivorum edicto, vrbe, tectòque interdictum, & variatis hominum sententijs vix tandem Dijs in Areopago sedentibus, à matris parricidio absolutum Eurip. (14) Ciceronis, & aliorum testimonijs didicimus. Nimirum quia nullum tantum scelus inveniri potest, quod sit parricidio vindicandum: & cum æqualis pietas parentibus debeatur, (15) non licet alterius causa in alterum manus iniicere. Vnde Catoniani, (16) aut certè Catone digni versiculi.

(12) *Philost.* lib. 7. cap. 7.

(13) *Pausan.* in Atticis, sive lib. 1.

(14) *Eurip.* in Elect. *Cicer.* pro Milone, vbi latè *Dionys. Lambin.* & *Pet. Ærod* lib. 8. tit. 6. cap. 1.

(15) L. 4. de curat. furt.

(16) *Cato.* lib. 3.

Dilige non ægra charos pietate parentes,
Nec matrem offendas, dum vis bonus esse parenti.

Quin & parricidium casu & imprudentia commissum, non prorsus citra culpam esse, Oedipi, & Cephali exemplis non malè comprobari potest: quorum ille, cùm Laium patrem suum, à quo fuerat sanguinolentus adhuc occidi iussus, imprudens in turba necasset, Iocastamque matrem vxorem duxisset, postea re cognita, tantorùmque scelerum à se repetens pœnas, vtrùmque sibi oculum eruit, Athenásque in voluntarium exilium concessit. (17) Cephalus verò, cùm iacto telo Procridem vxorem, feram esse existimans, in venatione transfodisset, Thebas exulavit; nec nisi decem exactis seculis, eius posteri, consulto prius Apolline ab Atheniensibus recepti fuerunt, vt Pausanias (18) recenset. Cyanippum quoque, & Æmylium narrat Plutarchus, (19) vxoribus, simili ac Cephalus fato, interfectis, insperatum facinus propria morte luisse. Nam & si vt Xenophon (20) ait: *Quæcùmque per imprudentiam ab hominibus delinquuntur, hæc omnia invita esse censeantur*; & apud Græcos, vt Claudius

(17) Oedipi fabulam vide apud *Senecam* tragædiographum in Oedipo.

(18) *Pausan.* in Atticis.

(19) *Plutarc.* in parallel. c. 42. & 43.

(20) *Xenoph.* lib. 3 de Cyri pœdia.

Saturn. (21) & alij ex iuris ſcriptoribus latè demonſtrant, fortuiti,& involuntarij caſus exilio voluntario puniri ſolerent, quod idem apud Memphitas lege cautum fuiſſe Philoſtratus (22) docet: tamen in parricidio etiam involuntario, & per imprudentiam commiſſo, ſeveriorem pœnam luendam eſſe, vel ipſi rei, ſuæ cauſæ iudices, exiſtimarunt. A quibus non longè abfuiſſe videtur Telegonus, qui,vt Dictys Cretenſis enarrat, (23) cùm Vlyſſem patrem, qui ſomniorum diritate conterritus latitabat, miſſo in eum nec dum ſibi cognitum iaculo, lethaliter vulneraſſet, cognito poſtea parentem eſſe, vtraque manu caput dilanians, fletum edidit quàm miſerabilem, maximè diſcruciatus ob illatam per ſe patri necem. Cui facto proximè alterum illud videtur accedere,quod apud Tacitum (24) legimus his verbis ſcriptum: *Iulius Manſuetus, ex Hiſpania, Rapaci legioni additus, impuberem filium domi liquerat; is mox adultus,inter Septimanos à Galba conſcriptus, oblatum fortè patrem & vulnere ſtratum, dum ſemianimen ſcrutatur, agnitus, agnocènſque, & exſanguem amplexus, voce flebili precabatur piatos patris manes, ne ve ſe vt parricidam adverſarentur.Simul attollere corpus, aperire humum, ſupremo erga parentem officio fungi. Advertere proximi, deinde plures: hinc per omnem aciem miraculum, & quæſtus,& ſæviſsimi belli execratio.* Planè ſi quis per furorem parricidium fecerit, omninò à pœna excuſari, ſatiſque furore ipſo puniri, diligentiùſque ab agnatis & gentilibus (quorum curæ id antiquis legibus (25) erat commiſſum) cuſtodiendum eſſe, relato Divorum fratrum reſcripto, Modeſtinus, (26) & Macer admonuerunt. Quæ enim furioſi admittunt delicta, caſu,& abſque alicuius perſonæ facto occidere cenſent legislatores,& non magis ea puniunt, quàm ſi quadrupes damnum dederit, aut tegula ceciderit, vt ex Pomponio, (27) & Vlpiano colligitur, & pluribus hanc in rem diligenter congeſtis Tiraquellus,(28) & Menochius advertunt. Id quod, adeò verum eſſe, exiſtimant plures, vt non ſolùm impunita ſint maleficia, quæ per furorem patrantur, ſed & ea etiam, quæ quis compos mentis admiſit, qui tamen poſteà in furorem inciderit. Quod tamen quia

dif-

(21) *Claud.Saturn.* l.aut facta.§.eventus. de pœn. vide *Alciat.* 2.parerg.c. 2.*Tiraquel.*de pœn. temp.cauſ.13.*Forn.* 1.ſelect.c.10. *Petr. Greg.*li.36. ſyntag. cap.20.

(22) *Philoſtr.*lib.6. de vita Apoll. c.3.

(23) *Dict. Cret.*li. 6. de bello Troiano,in fine.

(24) *Tacit.*lib.3.hiſtoriæ,vel 19.annal.

(25) Furioſos agnatorum tutelæ relictos,probat *Cic.*2 de invent. *Var.*lib. 1.de re ruſt. cap.2. *Ræv*a*r.*ad ll.12.tab. c.13.*Balduin.*c.23.

(26) *Modeſt.* in l. pœna. verſ. ſanè ſi per furorem.D.de parric. *Macer* in l. divus de offic.Proconſ.

(27) *Pomp.*in l.fin. in fin.de admi.tut. *Vlpian.*in l.ſed & ſi quemcumque.§.1. ad l.Aquil.

(28) *Tiraq.*de pœn. temp.cauſ.2. *Menochius* caſu 325.*Carrer.* in prax. §. homic.ver.nono quæro,nu.32.& in terminis latè *Tiber. Decian.* lib.9. crim. cap.15.

difficultate non caret, & quæstio hæc varijs doctorum sententijs, reddi solet ambigua, è re erit Covarruv. Tiraquelli, Menochij, Forcatuli, Baudi, & aliorum, quos novissimus Hieronymus Zevallos retulit, scripta videre. (29) Mihi autem, saltim in parricidio, supervenientem furorem criminis supplicium non impedire, disertis Macri I. C. (30) verbis ostendi videtur, vbi ex rescripto principis in eum, qui intervallis quibusdam sensu sanior erat, iubet inquiri, & diligenter explorari. *Num fortè eo momento scelus admiserit, vt si cùm posset videri sentire parricidium fecerit, pro immanitate criminis supplicio afficiatur.* Aut certè (quod magis Andræas Fachineus (31) admittit) totum hoc prudentis iudicis arbitrio relinqui debere, is enim temporis, personarum, facinoris, & aliarum rerum contemplatione habita, quid statui oporteat commodiùs inspiciet. Ná vt rectè Ovidius: (32)

Iudicis officium est, vt res, ita tempora rerum
Quærere: quæsito tempore tutus erit.

Sed hæc sufficiant, vt constet verissimum esse, quod Iustinus (33) ait: *In parricidio nullam satis iustam causam ad sceleris patrocinia prætexi posse.* Id quod Idomenæi etiam exemplo Alexand. ab Alex. (34) satis ostendit, qui à Cretensibus pulsus, & patria tanquam impius eiectus fuit, quòd filium sibi obviam factum, Dijs ex voto immolare voluisset.

(29) *Covar.* in Cle. in init. 3. p. n. 2. *Menoch.* sup. nu. 12. *Tiraq.* sup. caus. 3. *Forcat.* dialog. 33. *Baudus* lib. 2. qq cap. 7. *Zevall.* pract. com. q. 33.
(30) *Macer* in d. l. divus.
(31) *Fachin.* lib. 9. controv. c. 3.
(32) *Ovid.* 1. fastor.
(33) *Iustin.* lib. 16. histor.
(34) *Alex.* 3. genial. c. 22.

CAPVT XIX.

De parricidæ testamento, & successione tractatur. Ultimo supplicio damnatos olim nec testamentarium, nec legitimum heredem habuisse. Hodie secus. Eorum qui ante damnationem decessissent, nisi sibi mortem inferrent facinoris conscientia, successionem fuisse. De his qui sibi mortem consciverint plurima. An fiscus, an parricidæ filij, vel alij agnati ad bona interfecti, quæ ad parricidam essent perventura admittatur. Variæ in hac quæstione doctorũ sententiæ referuntur.



VPERIORIBVS consequens est, vt ante quàm nostræ disputationis vela contrahamus, paucula quædam de parricidarum, tam legitima, quàm te-

stamentaria succeſsione,& hereditate dicantur. Et quidem Vlpiano (1) docente cognoſcimus: *Parricidij poſtulatum ſi interim deceſſerit, ſiquidem ſibi mortem conſciverit, ſucceſſorem ſibi fiſcum habere debere, ſi minùs, eum quem voluit: ſi modò teſtamentum fecerit; ſi verò inteſtatus deceſſerit, eos heredes habiturum, qui lege vocantur.* Sed verò Vlpianus de poſtulato,ſeu accuſato, nec dum autem damnato reo loquitur. In quo idem (2) alibi tradidit: *Si quis poſt accuſationem in cuſtodia fuerit defunctus indemnatus, teſtamentum eius valebit*,& Paulus: (3) *Bona eorum, qui in cuſtodia,vel in vinculis, vel compedibus deceſſerunt, heredibus eorum non auferri, ſive teſtato, ſive inteſtato deceſſerunt.* Nam vt Macer ait, (4) & Senatuſconſulto comprehenſum erat, *Nullius mortui bona, ante quàm de eo pronunciatum ſit, publicanda ſunt, eaque bona heredes poſsidere debent*; niſi ſi fortè conſcientia ſceleris, & imminentis ſupplicij metu, mortem ſibi conſciverint, tunc enim pro confeſsis & convictis habentur, eorùmque nèque teſtamenta manebant, nèque legitima ſucceſsio dabatur, ſed fiſcus bona occupabat, vt Vlpianus ſuperiori loco, & alij Iuriſconſulti paſsim advertunt. (5) Fuit quippè ſemper, de ſe ſtatuere, admodum turpe, vt graviter Ægeſippus, & Auguſtinus (6) oſtendunt, & tunc præcipuè turpiſsimum, vbi quis metu criminis violentas ſibi manus inferret. Vndè huiuſmodi reum, qui ſententiam voluntaria morte prævenit, inhumatum abijci,(7) ſine ſucceſſore manere,(8) à propinquis,vel coniuge non lugeri, (9) nomen eius in parentationibus, ſive ferali cœna à cognatis non dici, in qua tamen cæterorum propinquorum defunctorum nomina dicebantur, (10) tam Iuriſconſultorum, quam aliorum auctorum teſtimonijs probatur. At nos de parricidæ etiam bonis & hereditate tractemus, qui non accuſatus tantùm, verùm & damnatus infandiſsimi huius ſceleris fuit. Et conſtat hunc ſimul atque condemnatus eſt, bonis omnibus exui, quia capitale ſupplicium bonorum omnium publicatio ſequebatur; (11) & per conſequens nèque teſtamentum ab eo fieri poſſe,& anteà factum reſcindi, & ne ab inteſtato quidem ei heredem contingere, cũ pœnæ ſervus ſtatim efficiatur. (12) Quod

(1) *Vlp.* in l. parricidij. 8. D. ad leg. Pomp. de parric.
(2) Idem *Vlp.* in l. ſi quis. 9. de teſta.
(3) *Paul.* in l. in fraud. 45. de iur. fiſ.
(4) *Macer* in l. 2. in fin. D. de bon. eorum qui ante ſent. *Marcian.* idem ait mandatis caveri in l. 3. §. ſi qui. eod. tit. & *Tacit.* lib. 6. inquit, eorũ qui damnati nõ eſſent corpora humari, manere teſtamẽta.
(5) L. 3. per totam. D. de his qui ante ſent. l. 1. C. eod. d. l. in fraudem. § eius bona. l. 6. § eius qui. D. de iniuſt. rupt. *Tacit.* ſup. vide *Man.* in Enchir. c. 99. & 100.
(6) *Ægeſip.* libr. 3. excid. cap. 21. *Aug.* lib. 1. de civit. Dei. c. 17. & omninò videndus *Annæ. Rob.* lib. 1. rer. iud. c. 12. & *Iacob. Durant.* 2. obſerv. c. 3.
(7) *Plato* lib. 9. de legi. *Quint.* decl. 337 *Forn.* 3. ſele. c. 11.
(8) d. l. 3. de bonis eorũ, qui ante ſent.
(9) L. liberorum. § non ſolent. D. de his qui notantur infamia.
(10) *Artemid.* de ſomni. interp. lib. 1. c. 5. *Alciat.* lib. 6. parerg. c. 27.
(11) L. 8. §. 1. de teſtam. l. 2. C. de bon. proſcript. l. 15. tit. 1. part. 6.
(12) L. 6. §. irritũ. de

Quod planè, quoad testamentum attinet, etiam noviori iure observandum videtur, nam licet ex Iustiniani legibus, nemo benè natus servus pœnæ reddi possit, (13) & damnati bona, excepto maiestatis crimine, descendentibus, & ascendentibus vsque ad tertium gradum, confiscatione cessante, præstari iubeantur, (14) non tamen ideo magis parricidij reus, aut quivis alius, qui capite damnatus fuerit, testamenti factionem habebit, vt Accursij, Bartoli, Pauli, Cuiacij, & aliorum scriptis probatur. (15) In quo articulo non omninò displicet Francisci Hottomanni sententia, qui, hoc vt rei capitalis damnati testamenti faciendi facultate interdicantur, posterioribus Iurisconsultorum temporibus receptum videri arbitratur. (16) Nam & Cornificius, & Cicero (17) de eo qui parricidij iudicatus erat, verba facientes, apertè testantur, certam nullam fuisse legem, qua damnatis culleo, testamenti factio prohiberetur, & inter testamentarios, & legitimos parricidę heredes, controversia mota, rem totam ex coniecturis, & raciocinatione pendere demonstrant. Apud nos autem Regio quo vtimur iure, cùm damnati ad mortem, vbi confiscatio specialiter in pœnam criminis statuta non est, tàm ex testamento, quam ab intestato, heredes habere possint, & nedùm ante, verùm & post condemnationem vltimi elogij condendi ius habeant, (18) nulla inter parricidij, & aliorum maleficiorum reos differentia constitui debebit. Sed videamus quid de illis bonis faciendum sit, quæ illius fuerant, qui à parricida interfectus est, & an ea fiscus, quo casu, vel omnia vel eorum pars, ad parricidam tanquam ad heredem legitimum spectabant, ab ipso vt ab indigno auferat, an ad parricidæ heredes pertineant? vel eis remotis sequentibus agnatis adiudicentur? Quæ quidem quæstio in difficili esse videtur, propter diversas, quæ in ea reperiuntur Doctorum sententias, quas sigillatim Boerius, Mantua, & Mar. Ant. Peregrinus recensent. (19) Inter quas ea frequentiori calculo ab interpretibus approbatur, vt occisi hereditas ad parricidam, & eius filios, vel heredes, servato sanguinis gradu, pertineat, eam tamen per fiscum ab eis, vt ab indignis auferri. Nam etsi fra-

de iniust. rup. l. qui vltimo 29. D. de pœnis.

(13) Auth. sed hodie. C. de donat. inter.

(14) Auth. vt nulli iud. liceat, §. fin. collat. 9.

(15) *Accurs.* in d. l. 8. verb. publicabuntur, de testam. & in d. auth. sed hodie. *Barth.* in d. l. qui vltimo. *Paulus, Cuiac.* & cæteri in d. l. 8 §. 1. de testam. *Oniacus* lib. 1. academ. quæst. c. 41.

(16) *Hottom.* in d. l. 8. de testament.

(17) *Cornific.* ad Herenn. *Cicer.* lib. 2 de invent.

(18) L. 4. Tauri, quæ est lex 3. tit. 4. li. 5. recop. vbi omnes. & latè *Covarr.* 3. p. rubr. de test. n. 27. *Molin.* de primogen. lib. 4. c. 12.

(19) *Boer.* q. 25 *Mantua* in Enchir. c. 233 latè *Marcus Anton. Peregrin.* in tractat. de iure fisc. lib. 2. tit. 5. per totum.

fratris, vel alterius ex agnatis factum, proximioribus, vel his qui sunt in eodem gradu neutiquam noceat, iuxta Bar. (20) & aliorum doctrinam, sibi tamen, & eis qui ab eo succedunt, vel remotiori gradu sint, non immerito nocet. Etenim si heres, qui mortem defuncti non vindicavit, indignus censetur, (21) quanto magis eum, qui defuncti mortem atroci scelere procuravit, indignum existimabimus? qui, vt alibi Pompon. (22) scripsit: *Non debet ob facinus suum hereditatem sperare lucrifacere.* Aut cur remotior heres ius suum sibi ereptum queretur? cùm ipse, si nullum admissum crimen foret, nihil esset habiturus, cumque ne ad ipsos quidem parricidæ filios quidquam ex occissi bonis sit perventurum, vt Paulus (23) his verbis scriptum reliquit: *Præterea ex his, quæ per flagitium damnatus acquisivit, portiones liberorum non augentur, veluti si cognatum suum interimi curaverit, & eius hereditatem adierit, vel bonorum possessionem acceperit.* Sed licèt hæc ita sint, in contrariam tamen sententiam, me, & iuris, & Senatus Parisiensis auctoritas vocat, à quo in prædicta quæstione parricidam non indignum, sed incapacem sæpe pronunciatum fuisse, & sic nec alijs agnatis eius facinus præiudicium inferre, Nicolaus Boer. Ioannes Gallus, & novissimus Marc. Anton. Peregrinus, & Annæus Robert. (24) eruditè pluribus in vtramque partem adductis, commemorant. Constat etenim vnius ex agnatis scelus, cæteris, qui eiusdem sunt familiæ, nocere, & præiudicium afferre, conveniens non esse, (25) & eum qui ad succedendum inhabilis est, reliquis non obstare, sed tunc, qui vno gradu remotior est, pro agnato proximiore haberi. (26) Et præterea evidens est pro hac opinione Pomponij responsum, (27) in quo cùm vxor à marito occissa fuisset, etsi maritus superstes ex pacto dotem lucrari debere videretur, tamen maritus ob suum facinus dotis emolumento privatur; & non fisco, sed legitimis vxoris heredibus actio dotis acquiritur. Quibus accedit, quod in feudorum libris (28) in specie maximè ad nostram accommodata cavetur, eum qui fratrem occiderit, vt totum feudum habeat, feudo quidem privari, illud verò ad proximum agnatum devolvi. Quod idem in nostræ Hispa-

(20) *Bart.* in l. si sequens gradus. D. ad Syllan. & in l. 1. D. si quis aliquem testar. *Bald.* in l. data opera. C. qui accus. non pos. *Greg. Lopez* in l. 6. tit. 7. p. 6. verb. del heredero.

(21) L. 1. C. de his quibus vt indig. l. ei qui. D. eod. tit.

(22) *Pomp.* in l. si ab hostibus. §. fi. D. solut. matr.

(23) *Paul.* in l. cum ratio, in fin. de bon. damnat.

(24) *Boer.* d. q. 25. *Ioan. Gall.* q. 266. *Ann. Rob.* lib. 3. rer. iud. c. 7. *M. Ant. Peregr.* de iur. fisc. lib. 2. tit. 3. n. 6.

(25) L. 2. §. fratris. D. si quis aliquem. l. sancimus. C. de pœnis.

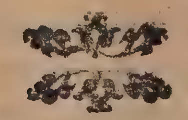
(26) L. si post mortẽ. § liberi de cont. tab. l. 1. C. de hered. instit.

(27) *Pomp* in d. l. si ab hostib. §. 1.

(28) C. 1. §. similiter, vbi glos. verb. fratrẽ. quib. mod. feud. am. *Peregr.* d. tit. 3. n. 3.

paniæ primogenijs absque dubio procedere, Gregor. Lopez, (29) & alij testantur. Sed & Longobardicis legibus idem omninò cautum invenimus: Rex enim Rotharius, (30) & Luitprandus parricidę animam potestati regis relinquũt; ad hereditatem autem & bona non solùm occisi, verùm & occissoris fiscum non aliter admittunt, quam si alij proximiores parentes, id est legitimi heredes defuerint. Quas leges licèt quoad hereditatem interfectoris posteà Imperator Henricus reformaverit, constituens vt in fiscum redigeretur, quod tamen ad bona interfecti pertinet, illibatas manere decrevit, vt constat ex illius verbis, quæ sic habent: (31) *Quicùmque propter cupiditatem rerum patrem, aut matrem, aut fratres, aut sorores, vel nepotem, aut aliquem suum propinquum, per se, aut per alium interfecerit, hereditas interfecti ad alios suos legitimos heredes perveniat; hereditas verò interfectoris in fiscum redigatur; ipse verò ordinante Episcopo publica pœnitentia subdatur. Quòd si ille cui crimen mittitur negare voluerit, per se pugnam faciat, nec liceat campionem pro se dare, nisi decrepita ætas, aut iuvenilis, aut infirmitas pugnare prohibuerit.* Qua in lege obiter animadverto, purgationem illam vulgatem, quam per duellum fieri iubet, in lege antecedenti ita fieri iussam, vt qui se occidisse negaverit, ad novem vomeres ignitos ad iudicium Dei examinandum accederet. Erat quippe ea ætate non apud Longobardos modo, verùm & apud alias gentes frequens hic mos, vt suspicio criminis, vel pugnâ, vel candentis ferri susceptione, vel alijs similibus modis purgaretur: quò vsque Pontifices huiusmodi iudicium vtpotè in quo Deus tentari videretur, interdixerunt. (32) Qua de re non gravarer aliqua in medium adducere, si vel id instituti nostri ratio pateretur, vel ab alijs multa huc spectantia diligenter congesta non fuissent. (33)

(†††)



(29) *Greg Lop* in d.l.6. verb de el heredero. *Mieres* de maiorat. q. 4. n. 13. *Molina* de primog. lib. 3. c. 2. n. 32. *Vela* de delict. c. de homic. num. 19.

(30) L. 1. & 2. de parric. in leg. Longob.

(31) L. fin. eod. tit.

(32) Cap. 1. & 3. de purgat. vulgari. c. ex tuarum. de purgat. canonic. c. mennam. 2. q. 5.

(33) Vide *Anastas. Germõ.* in parat. de purg. canon. *Pratei.* ver. purgatio. *Ann. Rob.* lib. 1. rer. iud. c. 11. fol. 72. & latius *Pet. Greg* lib. 48. synt tag. c. 15. per totũ.

CAPVT XX.

Parricidij crimen publicum esse. Ideo eius accusationem cuivis è populo datam. Parricidio Rempublicam lædi. Parricidij accusationem nullo temporis spatio finiri, licèt reliqua crimina vicennio extinguantur. Paulus in l. fin. de parricidijs expositus. Nova eius interpretatio cum Cuiacio relata. Quæ tamen reijcitur posteà, & communis magis probatur.

SED vt receptui canamus, & tot vexata fluctibus nostræ tractationis navicula, optatum portum, quem iam velut vmbram non procul aspicio, tandem appellat, vltimo hoc capite de parricidij accusatione, brevitate laconica nonnulla præstringam. Et verò constat crimen hoc inter iudicia publica optimo iure relatum, (1) quippè cùm vt Macer ait, (2) ex legibus publicorum iudiciorum originem trahat. Cui & illud consequens esse videtur, vt cuilibet de populo eius accusandi potestas sit. Etenim (quicquid Duarenus, (3) Goveanus, & alij ex recentioribus velint) verißima est Iustiniani Imperatoris sententia, (4) nèque ab aliorum Iurisprudentum responsis aliena, qui publica iudicia inde dicta nos docet, quòd cuivis de populo eorum executio plerùmque conceditur. Nèque potuit asperrimi huius criminis accusatio non omnibus dari, cuius atrocitas & vniversam Rempublicam, & quemlibet è populo lædere existimatur. Sic enim Orosius, (5) *Malleoli parricidium, vrbem omnem subito mœrore fuscasse*, scriptum reliquit, & in non dissimili specie Cæsares, (6) de violata religione divina, cui parentum pietas tantùm non æquatur, verba facientes, Hæresim inquiunt Manichæorum, vel Donatistarum, *volumus esse publicum crimen, quia quod in religionem divinam committitur, in omniũ fertur iniuriam.* Quin & illud sibi proprium sceleris huius immanitas vindicat, vt licèt alia crimina viginti annis elapsis in iudicium deduci non poßint, nèque eorum accusatio, aut inquisitio admittatur, vt Diocletian. & Maximian. statuunt, (7) & communiter

(1) § alia deinde. iuncta rubr. inst. de pub. iud.
(2) *Macer* in l. 1. de pub. iud.
(3) *Duaren.* lib. 1. disp. c. 37. *Govea.* 1. variar. c. 27. *Eguin.* & *Hottom.* in princ. de pub. iud. *Brisson.* de verb. iuris. ver. publica.
(4) *Iustin.* in princ. de pub. iud. l. palã. §. senatus. de rit. nup. l. lege Cornelia. 30. D. de falsis. l. quamvis. C. de adult. defendit *Ræv.* 1. var. c. 27. *Carond.* 1. verosim. c. fin. & 1. antiq. Rom c. 14. & *Cuiac.* 8. obs. c. 33 *Robert.* lib. 4. sent. cap. 10.
(5) *Oros.*
(6) *Impp.* in l. 4. C. de hæret.
(7) *Diocl.* & *Max.* in l. querela. 12. C. de falsis.

ter interpretes omnes Nicol. Boerio, Ægidio Bosio, & Iul. Claro testantibus, (8) recipere solent: parricidij tamen accusatio nullis teporis spatijs posit extingui, nullisque dissimulationis, quantumvis longævæ præscriptionibus, & metis excludi. Id quod Paulus I. C. his expressis verbis admonuit: (9) *Eorum qui parricidij pœna teneri possunt, semper accusatio permittitur*; & Accurs. Bart. Salycet. Duaren. (10) & reliqui fermè omnes iuris nostri scriptores constanter tenuerunt, & dictionis illius *semper* proprietas perspicuè demonstrat, quæ continuitatem & perpetuitatem accusationis significat. (11) Sed his contrarius Iacobus Cuiac. (12) & qui Cuiacij vestigia sequitur Dionys. Gothof. (13) obfirmato animo asserere non verentur, nulla quamvis gravia crimina, & Reipublicæ perniciosa, vltra vicennium porrigi; hoc tempus finiendis accusationibus generaliter constitutum; post illud, criminales omnes actiones, quin & civiles fiscales, excepta causa commissi, & vacantium bonorum, sopiri. (14) Neque Diocletianum, & Maximian. (15) contrarium docere: nam quod aiunt, *Falsi querelam, vt cætera quoque ferè crimina, viginti annorum præscriptionibus excludi*, non idcircò adijci, quasi aliqua sint, quæ vicennio non extinguantur, sed quoniam nonnulla quinquennio tollantur, vt quæ ex lege Iulia de adulterijs, peculatus, aut S.C. Syllaniano descedunt, (16) interdum & anno, vt in iniuriarum actione contingit. (17) Ergo quod Paulus ait: *Semper eorum qui parricidij teneri possunt accusationem permitti*, eo modo accipiunt, nisi vicennalis præscriptio obijciatur, & quod idem alibi de supposito partu agens, huius criminis accusationem nulla temporis præscriptione depelli, tradit, (18) pari limitatione restringunt. Imo & Cuiacius, (19) plus coniecturis, quàm apertis iuris decisionibus tribuens, eò prorumpit audaciæ, vt Pauli responsum, quod extat in lege finali de parricidis, fugitivum esse arbitretur, & cùm à Triboniano in Senatusconsulti Syllaniani expositione collocari debuisset, quo aliter extranei heredes, aliter hi qui parricidij teneri possunt, conveniuntur, vt Venuleius Saturninus admonuit, (20) malè ab eo ad titulum de lege Pompeia translatum. Sed hoc potius

(8) *Boer.* q. 26. *Bossius* in prax. ca. 41. *Iul. Clar.* recept. §. fin. q. 51. *Anchar.* 2. q. c. 29. *Cuiac.* de divers. præscrip. c. 28
(9) *Paul.* in l. vlt. D. de parric.
(10) *Accurs.* in d. l. fin. & in d. l. querela. vbi *Bart. Salyc.* & alij. *Duaren.* ad tit. D. de parr. in fi. *Vvesemb.* in parat. eiusdem. *Tiber. Dec.* 2. tom. crim. lib. 9. c. 6. num. 10.
(11) L. Caio, §. Imp. de alim. leg. l. 1. vbi glos. *Bart.* & cæteri. D. solut. ma.
(12) *Cuiac.* lib. 4. observ. c. 14. & in not. post. ad d. l. vlt.
(13) *Goth.* in d. l. querela.
(14) L. in omnibus. de diver. tem. præs. l. 1. §. pen. & vlt. vbi *Cuiac.* de iure fisc. l. 2. & 3. D. de req. reis.
(15) in d. l. querela
(16) L. mariti. §. hoc quinquenniũ. D. de adult. l. peculatus 7. D. ad l. Iul. pecul. l. in cognitione 13. D. ad Syllan. vide *Cuiac.* de divers. præscr. c. 24.
(17) L. si non convicij 5. C. de iniur.
(18) *Paul.* in l. qui falsam. 19. §. 1. D. de falsis.
(19) *Cuiac.* d. lib. 4. observ. c. 14. & in oper. post. ad tit. C. de falsis.
(20) *Saturn.* in d. l. in cognition. 13. D. ad Syllan.

tius

(21) *August.* li. de vera relig. relatus in c. in istis. 4. dist.

tius est iura corumpere, quàm exponere, & contra Augustini (21) sententiam, *De ipsis legibus iudicare, non secundùm ipsas.* Quare simplicem iuris docendi rationem, & viam magis sequutus, cum communi veterum schola, Pauli verba, provt iacent, accipienda esse contendo, & iustissimè vicenij præscriptionem, quæ in alijs criminibus solet locum habere, in parricidio cessare, cuius atrocitas, vt expiationem nullam, ita nullum temporis subterfugium habere meretur.

LAVS DEO.



AVCTO-

AVCTORVM, QVORVM SENTENTIÆ, ET OPINIONES IN HOC LIBRO CITANTVR, ET EXPONVNTVR, NOMENCLATVRA, ORDINE ALPHABETI DIGESTA.

DE-

DECEM CONCLVSIONVM MANVS IN AVGVSTISSIMO TOTIVS ORBIS TERRARVM SALMANTICENSIS SCHOLÆ THEATRO.

A

DON AMERICO MARTIO MEDICEO IVRIS STVDIOSO PVBLICE DISPVTATARVM, DICATA CONSECRATAQVE.

ILLVSTRISSIMO ET EXCELENTISSIMO D. D. FRANCISCO MEDICEO, SERENISSIMI MAGNI ETHRVRIÆ DVCIS FRATRI.

PRÆFVIT IOANNES DE SOLORZANO ET Pereyra, I. C. vel ad priſcam ætatem elegantiſsimus, digniſsimuſque Veſpertinæ iuris Cæſarei Cathedræ Anteceſſor, &c.

SALMANTICÆ, Menſ. Auguſt, Ann. 1609.

ILLVSTRISSIMO, ATQVE EXCELLENTISSIMO D.D. FRANCISCO MEDICEO, SERENISSIMI MAGNI ETHRVRIÆ DVCIS FRATRI.

D. Americus Martius Mediceus.

VLYSSES *Ille Homericus in stadio cum Aiace cursu certans, Palladem precibus affatur, vt eum compotem victoriæ faciat: an non ego supremum aliquod numen, primitias ei laborum meorum (veluti aristas Cereri) consecrans oravero, vt mihi hoc litterarum cursu certanti favoris auram benigniter aspiret? cum me iussu Alexandri Martij Medicei istius floridissimæ vrbis Archiepiscopi ac Patrui mei Amantissimi his adstrinxi studijs, nihil in votis, nisi tibi vni Illustrissime, atque Excellentissime Princeps litare. Triennium iam in ijs sum: Quid ni ergo primos hosce tibi fructus offeram? quos si exceperis, pernicitatem pedibus meis ad hoc fœliciter spatium decurrendum, non secus ac Vlyssi illi Pallas, addideris. Et profectò hoc tibi debitum, si in animo revolvo quis tu, quis ego, qui tui, qui mei fuerint. Mei amplissimæ* Mediceorum *familiæ tuorum munere inserti fulgent clariùs. Tui (omitto stemmata, imagines, divitias, facinora, Regna) qui deportatas iam, & toto pulsas orbe litteras revocarunt, certisque firmarunt fulcris, nimirum suæ stirpis germinibus. Cuius non hærent memoriæ* Cosmi *illi Magni*, Laurentij, Leones? *Quis* Ferdinandi *Patris tui sene illo,*

Iliad. lib. 1 Cuius à lingua melle dulcior fluebat vox.

prudentioris non recordabitur? At quis ego? nempe is, quem nō natura solum serenissimo fratri tuo Magno Ethruriæ Duci, *sed & eius benignitas subiecit. Te vero in tenera ætate grandis prudentia, disciplinarum amor, comitas, atque præclarissima indoles, nō oculis dumtaxat vniver-*

so-

ſorum, verum admirationi exponunt. Iure igitur beneficia cùm vetera, tùm recentia hoc ſibi vendicant; ipſæquemet litteræ ad te ire (ſeu familiam, ſeu tuã videas propenſionem) ſatagunt, & vovent; quibus ſi obſiſtam, merito de me queratur Themis. Novi præterea milites ſub Magni, & periti Imperatoris alã præliari acrius; & hoc in cauſa, cur hunc depromptorum ex iuris ſcientià dogmatum, quorum veritatẽ defendendam ſuſcepi, manipulum tuo illuſtrari nomine voluerim; an non adverſarios, ſi tu faveas, hilari fronte vltro aggrediar, & pene dixerim, profligabo? Faves? quid ni? Triplex tibi cauſa: Theatrum vbi hæc edita certamina, Salmanticæ nimirũ, totius orbis terrarum celeberrimũ. Meæ fautor partis Ioannes de Solorzano Anteceſſor præſtantiſsimus, iuvenis adhuc, & eo cæteris doctior, quo iunior: meus denique affectus, qui vt hæc tibi offert, vtinam ſemetipſum ad tuos ſe ſiſtere pedes poſſet, & explicari. Ergo non dubito quin ad me ſpectatores vtrùmque vertant pollicem; at invidi, malevolique plures: deſpicio: Nonnè ſimul ac lividos oculos contorſerint, ſubita, & magna tui nominis luce cæcutient? ſpes omnino certa: eaque iam iam exhilaratus futuri ſucceſſus ſecurus rubrum in caſtris pendens vexillum videre geſtio. Interim Illuſtriſsime, atque Excellentiſsime Princeps libellum hunc accipe, vbi relatas, atque ad vivum pictas ipſaſmet quaſi pugnas conſpicias: ſi quæ tenuia nimis, vel levia cognoveris, aſpice tamen. Ut ſtannum, & æs ſolis radijs oppoſita argentum, aurùmque iudicas, ſic illa ſimul ac oculorum aciem intenderis, non niſi optima, atque elaborata videri poterunt. Hoc tibi tandem quicquid eſt libelli, mei affectus, cultùſque ſincerum monumentum, do, dico. Utinam tibi Deus ea, quæ nos tui clientes, quique in tuo iam eſſe ære gloriamur, & merita tua elatis ſupercillijs cognoſcimus; vovemus, & precamur. Salmanticæ Kalendis Auguſti. M. DC. IX.

EX

EX NOBILIBVS IVRISCONSVLTORVM, CÆSARVMQVE RESPONSIS IN LEGE SECVNDA l. Verbis civilibus 7. l. Centurio. 15. ff. de vulg. & pup. & l. Precibus 8. Cod. de Impub. & alijs subst. sequentes proponuntur Iuris studiosis disputandæ Conclusiones.

PRIMA CONCLVSIO.

TESTAMENTVM Quod pater impuberibus liberis facit, & inde pupillaris substitutio appellatur, Romanorum olim mores introduxerunt, & noviores postea Cæsarum leges scripto formarunt. In quo nihil ex privilegio parentibus datum, sed omnia ex summo patriæ potestatis imperio, & Civilis iuris regulis promanasse, contra plures defendam.

SECVNDA CONCLVSIO.

VBI Masculus decimiquarti anni, & fœmina duodecimi vltimum tetigerit diem, substitutionem pupillarem penitùs extingui contendo. Adeo, vt nec iure fideicommissi postmodum sustineatur, etiam si in ea longius tempus complexus fuerit parens.

TERTIA CONCLVSIO.

PVPILLAREM Substitutionem his solum liberis, qui vel naturali, & legitimo iure, vel legitimo tantùm in patris potestate testamenti, & mortis tempore fuerint, fieri posse tuebor. Extraneis autem naturalibus, vel emancipatis, aut etiam nepotibus in alterius potestatem recasuris, etiam a milite, inutiliter fieri, neque (quicquid alij existiment) fideicommissi iure defendi.

QVARTA CONCLVSIO.

MATER, Alijque per maternam lineam aſcendentes, ob defectum patriæ poteſtatis pupillarem ſubſtitutionem facere nequeunt; quinimo nec ipſe etiam poterit pater, niſi prius ſibi (ſi paganus ſit) iuſtum, & ſolemne condiderit teſtamentum, & filium, cui pupillarem ſubſtitutum ſcribit, vel nominatim hæredem inſtituerit, vel vt oportet exhæredaverit. Nèque enim probo Bartoli, & aliorum ſententiam, qui tacitam filij inſtitutionem ſufficere, perperam arbitrantur.

QVINTA CONCLVSIO.

COMPENDIOSAM Subſtitutionem, Bartolum ſequutus, eam eſſe contendam, quæ ſub conditione mortis, vel alia, plura tempora, plurèſque ſubſtitutionum caſus complectitur; quæ ſi verbis directis à milite fiat, intra pubertatem iure communi ſubſtitutum ad patris, & filij hæreditatem admittet; poſtea verò, vt directa militaris, ad patris dumtaxat, cum fructibus inventis in hæreditate.

SEXTA CONCLVSIO.

CVM Præter militis hæreditatem, fructus quòque eius militari ſubſtituto Papinianus adiudicet, dubium ab interpretibus iudicatur, de quibus fructibus hoc intelligi debeat. Sed ego verè dicendum exiſtimo, eos tantum fructus ſubſtituto deberi, quos hæres inſtituti filij percepit, à tempore, quo militaris ſubſtitutionis conditio extitit, qui ſane in reſtitutionem fideicommiſſariam, haud quaquam, niſi mora præcedente, venirent.

SEPTIMA CONCLVSIO.

EXPRESSAM Pupillarem ſubſtitutionem, vel ſub compendioſa contentam, matrem etiam à legitima filij excludere cenſeo, vt magis communiter Doctores admittunt. Quamvis non defuerint, qui ſemotis Pontificum deciſionibus contrarium Iure Civili inſpecto defendendum exiſtiment.

OCTAVA CONCLVSIO.

SED An, si miles in primum tantum casum filio substitutum scripserit, eius voluntas ad secundum quoque ex divorum Marci, & Veri constitutione trahatur, non parum controvertunt authores: multis existimantibus in militis testamento, intellectæ substitutioni locum non esse. Ego sub vulgari expressa, tàm in militis, quàm in pagani testamento tacitam pupillarem latere tuebor. Quæ tamen contra matrem effectum sortiri non posit, nisi nos in contrarium aliquæ coniecturæ deducant.

NONA CONCLVSIO.

COMPENDIOSAM Substitutionem impuberi filio sub conditione mortis conceptam, quo casu vt fideicommissaria effectum sortitur, tacitam illam conditionem, *si sine liberis*, continere assero, quæ ab acutissimo Papiniano primum inventa fuit. Quod tamen contra procedere ostendam, si casualis conditio compendiosæ adijciatur.

DECIMA CONCLVSIO.

LICET Miles, si velit, etiam filij legitimam fideicommissi onere gravare posit, id tamen in dubio non esse præsumendum affirmo, atque adeo vniversali hæreditatis restituendæ fideicommisso filij legitimam non comprehendi.



D. OCT. COR. CAM. APO. CLE.

AD LECTOREM.

S. D.

EX Qua mihi, benivole Lector, gente assurgis? ex ipsis Aristarchis? ex ipsis, qui criticè litterarum ludum, & arena, vt ita dicam, bestiariorum tractant? secede. bonum factum: si hunc libellum non tangas; ac ne videas quidem emissitijs illis oculis; vtinã effossis. Ut lictoris officium præire, & summovere, præsertim infames, ne eorum occursu Magistratus maiestas contaminaretur; sic meum, morosos, fastidiosos, blennos, buccones arcere, voce, manu, virga! quippe si in manus libellum re ipsa bellum sumant, nec ipsamet Pallas à virosæ linguæ telis Ægide sua defendat; flagitem, vt laudent? ne vt excusent quidem, si quid erratum.

Iusta ab iniustis petere insipientia est;
Quippe illi iñiqui ius ignorant, neque tenent.

An potius, Lector, ex illis est, qui curiosos simulant, & Zenonis sectam augent? Tu quòque gravis, grave si illud intones,

Mentiri nescio; librum,
Si malus est, neque laudare, & poscere.

esto; si scriptorem, si rem scriptam in trutina expendas, laudabis nec mendacio. Rudiarius hæc non scripsit; sed qui palo adhuc figit vulnera, quique quod magis mireris,

Adpositam nigræ Lunam subtexit alutæ.

Impie si recotiora petas; vt in pomo non miti acris ille sapor amatur; Sic in adolescentis scriptione. Nosce te ipsum quicunque, & retro ad eam ætatem trahe; cucurbitas pingebas; dormiebas. Qui ergo tam bene orditur huius militiæ Tyrocinium, cito eum vitis manet. Complectere modo animo rem: pugnam in Salmãticensi Theatro argumentis, & rationibus depugnatam brevi stylo, & eleganter descripsit, vt oculis Illustrissimi Excellentissimique Principis Don Francisci Medicei, cuius auspicijs manus consertum ivit, necnon Illustrissimi & Reveren-

rendissimi Archiepiscopi Florentini patrui sui, *quem pariter obsequio & amore prosequitur, submitteret: non ille famæ suæ consultum hoc libello voluit, neque ipsi votivum, vt vere, Lector, fatear, tibi probari: placeat Magnatibus illis, ad hoc anhelamus, & ideo hæc ijs veluti ingustum ingenij sui dedit; an terreri debuit? audi Satyricum.*

Stulta est clementia, cum tot vbique
Vatibus occurras, perituræ parcere chartæ.

Hoc amplius Lector, si ex Bartolistarum grege mihi ades, & in obsoletorum interpretum verba iurasti: aures que barbara illa Latinitate obduruisti, nihil hic tibi, voluptatem non capies, imo nec quid ipse velit: qui in sedula Cuiacij, Duareni, Donelli, Fabrorum, & si qui huius melioris commatis lectione versaris.

Aspice & hæc, si forte aliquid decoctius audis.
Inde vaporata Lector mihi ferveat aure.

noster trivialia communi moneta haud scripsit, sed electa, & acuta. Hæc audis Lector? facilem ergo te præbe. Novitium hunc in Theatrũ litterarum prodeuntem, fœliciter *acclamans plausu excipe: lauda paratum gratiam referre non modio, sed horreo toto: Hoc si nolis:* Angeronam *respice: pergis, & ad calculos sedes? obtempera ipse tuæ conscientiæ, quæ, & si simulas, vice Tribuni tàm iniquæ actioni intercedit, scio. Spernis? I Lictor, colliga manus; sed vide ingenuitatem, tempora, & mores novimus. promptiores ad calumniam, quàm ad veritatem linguæ: vt qui ad portum tendit ventis procellisque nonnumquam sollicitatur; sic invidia, & maledictis qui ad gloriam: noster* Gallinæ albæ *minimè filius in eodem iactabitur æquore, si quid laudis captabit, lucro ponet; sin minus, Poetam clamantem audiet.*

—— Nec te quæsiveris extra.

Tu modo amicissime Americe, perge Macte virtute, qui eductus semel è carcere inoffenso pede ad calcem curres, & post terga relictis his, qui gravi invidiæ aculeo puncti oblatrant, gratus Patriæ, parentibus, amicis caput olivo redimitum in hoc, vbi de fama contentio est, stadio fores; stimulos addet, si mentis oculos in patrui tui exemplo figes; de quo nihil aliud tibi inæst illo (pene enim factus sũ garrulus) nisi illud Poetæ.

Vulcanus, Luna, Sol, dies, Dij quatuor
Meliorem nullum illuxere alterum

libet, & vere addere doctiorem, humaniorem, nobiliorem, sed tu, Lector, vale, & Momi personam exue.

AD

AD LEGEM CENTVRIO. XV. D. DE VVLG. ET PVPIL. SVBST. HABITA REPETITIO.

Ad eandem Præfatio.

Quo didicisse, nisi hoc fermentum, & quæ semel intus,
Innata est rupto iecore, exieris, caprificus.

LICEAT Mihi auditores meos (*Illustrissime Rector, Præses sapientissime, Viri Principes, Patres præstantissimi, necnon Universi Carissimi Condiscipuli*) liceat mihi inquam auditores meos his versibus affari, nam vt Athletæ in stadio oculos ad metam, & bravium intendunt, sic fere omnes, qui studijs se dedunt, ad gloriam. Ne tamen inducatis in animum me adeo Philotimia obcæcari, qui putem didicisse iam vt illi ipsi, qui apud Persium versus illos vsurpant. O stultus ego si putem, & merito clamet quis.

O medici mediam pertundite venam.

Non ego huc prodij apud vos, *Auditores*, vt vel elaborata studia, vel ingenij vires ostentarem. Sed veluti Aves cum pullos suos volatum docent, antequam per aera divagari permittant, paulatim ducunt prius, atque experiuntur; sic ego mei periculum facere optimum duxi, vt sim conscius quem volatum per largum hoc iurisprudentiæ cœlum explicare queam. Hoc verò, vt hic potissimum facerem, vos suasistis, *Auditores*, vestrà religione, ac ęquitate, huiuscemodi enim arbitros habere, & gaudeo, & iam diu in votis. Præterea allexit ipsamet Salmanticensis Vniversitas, vno verbo dicam, omnibus numeris absoluta, in qua cæteræ omnes velut in speculo, suam posint aspicere deformitatem. Quid verò occasio tanti Præsidis? an non ex remotioribus terræ par-

partibus accurrere huc debuissem, vt sub eius patrocinium, hodiernum hoc certamen inirem? Non tanti igitur fuit certare, quàm in hoc theatro certare, talibus arbitris, ac tali Præside. Restat vt vobis explicem, quare hunc laborem meũ Illustrissimo, Excellentissimoque Principi D. D. Francisco Mediceo, Serenissimi magni Ethruriæ Ducis fratri consecraverim. Quid putatis? beneficia, affectus, eius comitas, indoles, benignitas, atque natura, quæ me eius subditum, & clientem peperit. Quid? nonne etiam hæc litterarum monumenta ipsi debentur? cuius maiores afflictas eas, ac humi iacentes, vel in perpetuum erexerunt? at vela contraho, ne in eius pelagi altum provehar, vnde ventis, quantumvis faventibus, nunquam expediar. Ne igitur constitutos terminos excedam, pro more Papiniani responsum in libro 6. quod Tribonianus in titulo de vulg. & pupil. subst. reposuit, explicandum aggrediar, si prius *Sanctissimam Trinitatem, Beatissimamvè Virginem, vt mihi divinam, ac propitiam afflet auram,* oravero.

Sileteque, & tacete, atque animum advertite.

Centurio filijs, si intra quintum, & vigesimum annum ætatis suæ, sine liberis vita decesserint, directo substituit. Intra quatuordecim annos etiam bona propria filij substitutus iure communi capiet: post eam autem ætatem ex privilegio militum patris dumtaxat, cum fructibus inventis in hæreditate.

ERGO Nos in aciem vocat, *Auditores*, robustissimus quidam ex gente hirsuta Centurionum armorum vsu, & contrectatione durus, atque in ipsa iuris imperitia privilegio elatus promptior ad ensem, quàm ad Prætoris sellam, si de iure suo sibi moveatur litigium; is filiolo impuberi, si eius vita ad vigesimumquintum annum non produceretur, consultum suo testamento de hærede voluit; si tamen in ijs ipsis temporis limitibus absque liberis vitali hac aura destitueretur. Duo hic maxime advertenda; si bullatus decedat; si sumpta viri-

li togæ. Illud enim si acciderit, hæres qui quasi suppetias laturus secundo expectat gradu, iure quo quisque censetur bona cùm patris, tùm filij complectitur. (1) At si hoc omisso, sedulò de alio laboremus, firmiter Papiniano adhærendum, qui & si varia, diversàque ab authoribus induatur persona, purè tamen, & verè perceptus, nos ad veritatem perducet. Discimus ab eo, bona filij extra substitutionis caussam esse, & paterna tantùm, fructùsque inventos in hæreditate ad substitutum tendere, scilicet militis privilegio. (2) Cui fas in testamentis scribere, (3)

Hoc volo, sic iubeo, sit pro ratione voluntas.

Nefas tamen ijs, ius filij testari haud prohibiti, (4) vel tantillum ire diminutum; antequam tamen veluti Ladas aliquis, aut cum equo suo Perseus prætervolem: quod verè viris, verè doctis haud semel imposuit, libet breviter, sed accurate videre. Quare hanc Centurio noster si sine liberis conditionem adscripserit; & an bene. Accersit forsitan eos fideicommisso saltem ad successionem? Putarunt nonulli: sed falluntur. Nullo pacto, Auditores, Centurioni eos ad hæreditatem testamento vocare; (5) sed (quod ingenuè fateor) ijs tabulis ius ab intestato servare, animus fuit, & laudandus, siquidem hoc eodem nomine (cave quisquis ne aliud credas) prudens Lucij Titij consilium eruditissimo Sçevolæ inter præclara, & provide perspecta. (6) An vero bene? Poterit vel nimia militis imperitia, vel nimia verbositas obiurgari, què aut latuerit se quòque silente censeri factum, (7) aut si noverit quidem, exprimere: tamen animum suum maluerit, & in propatulo collocare: & meritò si de fideicommisso: miles verò rectè hìc, vbi substitutio directa est. Sed an hoc verum (haud enim desunt, qui inficias eunt) è re nostra, & disputatione erit animadvertere.

Qui negant, hos omnes lapides movent, sancitum esse à Papiniano, & Pomponio post prætextæ positionem frustra secundas exarari tabulas, & exaratas pubertate finiri; (8) quod falsum, si aliter in milite: dictum ab Imperatore, veluti ex fideicommissi causa valere; (9) scriptum a Papiniano, capi parentis dumtaxat bona, quod proprium fideicommis-

(1) L. sed si plures 10. §. ad substitutos. ff. de vulg.

(2) Hac l. Centurio 15. ff. de vulg. l. precibus, Cod. de imp. & al. substitution.

(3) Principio inst. de test. milit. l. prima. ff. eodem.

(4) L. qua ætate. ff. de test.

(5) Arg. l. si quis. 8. ff. si quis om. cau. test. l. fin. §. fin autẽ sub conditione. C. com. de leg. iuncta. l. primæ. Cod. de pactis. rursus. l. filius. 117. §. cũ quis. ff. de leg. 1. Item arg. l. ex facto. 17. §. ex facto. ff. ad Trebellian.

(6) A l. Lucius. 85 & ibi *Accurs.* in fin. ff. de hæredib. instituendis.

(7) L. cum avus. 101. ff. de cond. & demonstr. L. generaliter. §. cum autem Cod. de inst. & substit. L. cum acutissimi. Cod. de fideicom.

(8) L. in pupillari. 14. l. verbis. 7. ff. hoc tit.

(9) L. precibus. C. de impub. & hac. l. nostra Centurio, & dict. l. precibus.

mis-

missorum. Illud esse militis privilegium, vt substitutio alioquin omnino ruitura (vt in Pagano cernitur) fideicommissi fulcro sustineatur. Hæc argumenta, quæ illi putant firma, solida: quæ evertere mihi tamen posse videor non magno nisu. Papinianum in prima acie cum ponunt, nimium cavillant, frustra inquiunt post pubertatem fit substitutio; fateor, sed à Pagano, & à quocumque, qui communi iuri adstringatur. Ecce secundæ aciei robur Imperatorem; *velut ex fideicommisso valet*: pugnantne serio, an ludunt? videant vt protelem hoc telum; si fideicommisso similis hæc substitutio: ergo non ipsum: at bona dumtaxat patris capiuntur; O vanum acumen! id proprium militaris substitutionis esse quis non videt? Iam vero quod de privilegio adducunt, quàm non ratum! nonne omnino facilius ex pupillari directa in directam transibit militarem; quam tortuosis, inflexisque vijs ad fideicommissum in vita traducetur? sed eorum tela quoniam satis evitavi, & quidem solo amictu, præbeant se paulo certiori ferro, nam pro contraria, veraque sententia pugnat Papinianus, qui directo factum ex militis privilegio valere; bona à substituto capi proponit. (10) Pugnat Imperator fideicommissum non esse, scribens, sed veluti. (11) Pugnat denique Summus Pontifex apertè satis, & validè, qui semper, dum potest, substitutionem directam accipi vult, & in Pagano post pubertatem fideicommissi quidem persona indui, (12) contra quos in aciem prodire, nisi Telamonius Aiax, nemo audeat. Verum quando hic se obtulit occasio, absque fructu non it, ex nonnullorum animo errorem extirpare, qui profecto altius, quàm par esset, radices immisit. Aiunt secundis tabulis à Pagano factis vim etiam post pubertatem inesse quasi ex fideicommisso suppeditatam; in hos laqueos Scævola contrusit, dum factam à Pagano in codicillis directam substitutionem inflecti ad fideicommissum ait; (13) Vlpianus quoque in causa; nam si quis hæredem rogaverit, vt alium sibi hæredem faciat, scribit videri rogasse, vt ei hæreditatem restitueret. (14) Tertio præcipites eos Pontifex dedit, cui nefas non assentire; ille extra omnem ambigendi ansam purè ait valere, vt fidei-

(10) Hac l. nostra Centurio.

(11) Dict. l. precibus.

(12) Cap. si pater, de testament. in 6. c. Rainuntius extra de test.

(13) L. Scævola ff. ad Trebellian.

(14) L. ex facto 17 in princ. ff. ad Trebellian.

deicommissum. (15) Nec mirum si facile ijs imposuerint bonis humeris erant. Nam Scævola quid mirum si ita censuerit? codicilli erant non testamentum, vbi scripta substitutio, in quibus nihil directè dari posse, vel modicè eruditis notum: Quid ergo? ad fideicommissum trahendum, idque benignitatis gratia, quæ nihil potest, cum de personæ minus idoneæ in testamento ima cera exarata loquimur. Iam vero Vlpianus de inutili fideicommisso differit, vt ad vtilitatem redigatur. At Pontifex! rectè ille quidem (absint impij, qui aliter mussitant) quippè testator, qui rescripto causam dedit, quoquomodo Alterocam succedere concupiverat; quamobrem haud ex Antæo hanc substitutionem progenitam arbitror, quæ vires acquirat, vnde maximè opprimi debuerat. Nèque enim I. C. more Ægyptio signis, figurisque sanè obscuris nos docuerunt; post pubertatem frustra secundas tabellas dictari; finiri pubertate; evanescere; Sed clarè omnino, nec blæsi profectò illi ore rotundo dixere, scripsere, iussere. (16)

(15) Cap Raynuntius extra. de test.

(16) §. masculo inst. de pup. L verbis. 7. L. in pupillarij.

Sed revertamur ad Papinianum; quàm benè, quàm dilucidè hæc omnia, quę diximus brevi illo circo conclusit? sed & illud (ne quid minutum relinquat) quod à filio abducere substitutus debeat: *Bona nempe patris cum fructibus inventis in hæreditate.* Profectò si patris hæreditatem! & vna fructus ab eodem parente collectos, item pendentes, maturosque eiusdem mortis tempore, necnon hæreditate iacente perceptos, quippè hæc omnia hęreditatem augent, habebit. (17) Quià propter cum nominatim de fructibus Papinianus constituit, nullos alios intellexit, quam eos quos instituti hæredis hæredes legitimi ex bonis paternis, antequam substitutus ad eos admitti postularet, collegerunt. Nonne id certum, siquidem ij nullo profectò in re iure potirentur? (18) certum quidem; verum, licet iure directo substitutio valeat, cum tamen veluti ex causa fideicommissi substituto ea concedantur; cui non liberum suspicari eos fructus legitimorum hæredum lucro cedere, quippè qui in restitutionem non veniant; vtpote fideicommissarij negligentia percepti? (19) Qui aliter censent; ij verò (pax sit verbo) ligneis,

(17) L. qui. ff. ad legem falcidiam. l. si fraudator 25. §. Proculus ff. quia in fraudem cred. L. fructus pendentes ff. de rei vend. L. ita tamen 27. §. 1. in fin. ff. ad Trebell.

(18) L. secunda 2. §. item veniunt §. item non solum in fin. ff. ad Trebell.

(19) L. in fideicommissariam 18. ff. ad Trebellian.

non vitreis vsi sunt oculis. Declinant hic fere omnes, qui legum interpretandarum munus suscipiunt (abstineo à Gallis) a Papiniani curriculo, & longè se in devia immittunt indagantes inter cætera, num iura sepultorum ad hunc nostrum substitutum spectent; mihi, qui sciam directam esse substitutionem, integrum non est dubitare; sed an in fideicommissarium transeant facit, vt sim anxius nescio quis (fraterculus certè Gigantum) dignus,

Ut Gyaræ clausus scopulis, parvàque Seripho.

Vitam omnem traducat; is absque vllo legum præsidio (nec erubuit) (20) nisi tanti suam credat opinionem, transire, sed & apud gravatum remanere dictavit; ego sanè id nunquam legi, imo contrarium; ecce Paulum, *Restituta hæreditate iura sepulchrorum apud hæredem remanent.* (21) Imperator vero ea extraneis quidē hæredibus impartitur, (22) sed hæredibus: qualis non est fideicommissarius. (23) Hoc magè me vincit; ea hæredis esse, quia est hæres, quorum pluralitate non dividūtur, sed æqualiter omnium est vsus. (24) Non ergo possunt cadere in restitutionem, cum hæredis nomen nunquam verè deponatur. (25) At successores qualescumque in eo scilicèt sepulchro possunt recondi! ex Vlpiano (26) sanè; sed se explicat Vlpianus, bonorum nimirum possessores, iique quibus bona addicta. (27) Cur tardamus ergo, & de fideicommissario fateri? Ego dicam. Prætor quidem hæredem facere nequit, (28) sed cum bonorum possessionem concedit, nullus alius hæres extat, & ille bonorum possessor pleno omnino iure hęredum fruitur; ergo & sepulchrorum. At fideicommissarius in multis hæredem repræsentat; non in omnibus; non in hoc certè sepulchrorum, quia ad hæredem spectat, hæres verò ex testamento existit.

His alias poteram, & plures subnectere causas.

vt vna cum Vmbricio apud Iuvenalem receptui canam; sed iam nobiles video retiarios, qui me rede capturiunt; cuspidem ergo sumam, ne me, cur eos fugiam, percontentur.

(***)

(20) Auth. de Nup.

(21) L. ius sepulchri 1 . C. de relig.

(22) L. quia perin de 42. §. 1. ad Treb.

(23) §. restituta, instit. de fideicom. hæred.

(24) L. fundus mihi 21. ff. famil. ercisc. L. si sepulchr. Cod. de relig.

(25) L. qui hærede 44. § cum hæreditas ff. de condit. & demonstr.

(26) L. vel quod 6. ff. de religios. & sumpt.

(27) L. ergo 4. § is autem, ff. de fidei com. libert.

(28) §. nam prætor, initit. de bonorum possess.

CAPVT I.

De pupillaris substitutionis diffinitione, & divisione.

DIFFICILE navigatu fretum hoc substitutionum, & decumanis fluctibus exagitatum, fabula pueris, qui ære nondum lavantur, decantata. Mihi, antequam vela explico, diffinitionem, & divisionem investigare lubet, sic Cicero, sic Aristoteles monent. An hic centurias, imò legiones diffinitionum exponam? apage. Multi solent, ego abhorreo: sed & illud præmonitum volo. (Novi enim cornea nonnullorum præcordia, qui quod non oppositum, non visum censent.) Vt ij, qui corollam texunt, neglectis reliquis molliores, & alacriores carpunt flores; sic me ex multis, quæ ab Authoribus dicuntur, quæque ipse legi elegantiora selegisse. At cur Authorum longam seriem non apposui? haud mihi libitum; qui hoc faciunt ex mustaceo laureolam quærunt: sed ad rem.

Substitutio est, *secundi hæredis appellatio*, sic nos docet Caius, (1) *Institutionem* si dicere velimus, Authorem Paulum habebimus. (2) Nec reluctetur animus, quoniam effinxerit Modestinus institutionem speciem substitutioni contrariam. (3) Hoc in vsu apud Iurisconsultos; potissimum apud Modestinum. Adoptionem ait, in adoptionem dividi, & arrogationem; (4) cognationem quòque, in cognationem, & agnationem: (5) absit hic scrupulus, firmùmque sit rectè dici *Institutionē*. Id vsurpat Scævola; (6) id Labeo; (7) id ratiocinantur alij. (8) Hæres in *secundi* verbo, nec dissimulas: secundus est cohæres, (9) secundus hæres à milite ex tempore datus: (10) nec tamen substitutus. Opple aures, haud ista admitto: est in milite privilegium, atque ea ex ipso substitutio; de cohærede verò negatum non ibo, secundum esse ordine scripturæ, & loco, (11) sed minimè hæc attendimus; verum gradus: (12) Vellis aurem, & insusurras datum exhæredato substitutum, haud secundum, sed primum hæredem esse; ergo nec substitutum: amove filij curam:

(1) Lib. 2. tit. 4.
(2) L. ex facto 43 §. Lucius. ff. de vul.
(3) L. 1 ff. hoc tit.
(4) L. 1. ff. de adop.
(5) L. non facile 4 ff. de grad.
(6) L. Gallus 29. in princip. ff. de lib. & posthum.
(7) L. mulier. 20. §. fin. ff. de cond. insti.
(8) Arg. legis si quis mihi. 25. §. sed si mandavit. ff. de acquir. hered. l. 1. ff. de hered. instit. iuncta l. 9. §. fin. ff. de lib. & posthum. L. si is qui. 55. ff. de hæred. inst.
(9) L. si is qui. 25. ff. de testibus.
(10) L. quærebatur 19. ff. de milit. testament.
(11) L. qui solvendo 6. ff. de hæred. instit.
(12) L. 1. hoc tit.

ram: sit paternum testamentum in mente; iuxta illud secundum esse hæredem dabis. (13) An vlteriore gradu vetitum? Minimè: (14) vt secundas, quascùmque post primas, nuptias nuncupamus, (15) sic hæredem; præcedentis dumtaxat, inquit Donellus, ratio habenda: & vt fores opponentibus obcludamus, de hæredis substitutione nos loqui certum sit; nec obstrepant posse in fideicommissis, & donationibus, & legatis fieri: (16) nobis hæc nota, sed neglectui habemus.

De divisione quid alij senserint; nobis in propatulo; sed perinde ac si in latebris; eorum opiniones non producentur, ad scamma in hos Athletas haud descendo; pace, & quiete rem transigam, benevè scripserint, & senserint aliorum sit iudicium. Ego ad gradus, personas, scripturam, rem redigo: sumo scripturam; quinque cernes substitutiones, vulgarem, *si hæres non erit*; (17) pupillarem; *si ante pubertatem decesserit*: (18) reciprocam; *invicem substituo*; (19) militarem, vel compendio factam; *quandocùmque decesserit*; (20) Iustinianeam; *si filius in furore decesserit*. (21)

Personas vide: duas amputabis, & erunt dumtaxat vulgaris, quæ cunctis, pupillaris, quæ impuberibus liberis; Iustinianea, quæ furiosis fit.

Sed si successionis gradus reputemus, qui duo sunt; *si hæres non erit*. Alter, *si hæres erit, & ante pubertatem decesserit*, (22) duas quòque tantummodo substitutiones, vulgarem scilicet, & pupillarem extare contendimus: (23) & merito, nec enim plures Caius, (24) quo nolim ego plus sapere.

Quid hæ differant, scire aves? vulgaris vnicuique sui copiam facit; (25) pupillaris parentibus, habe; tantùm, cum impuberibus liberis hæredem facere volũt. (26) Illam duodecim tabulæ, hanc mores introduxere. (27) Huius meta, pubertas; (28) illius, hæreditatis aditio. (29) Illa nobis. Altera filio testamentum exaramus. (30)

Fieri possunt hæ substitutiones, cum legitimis, tùm precarijs verbis, hinc tradita occasio divisionis in directam, & obliquam, cui vulgo acclamatur. Divisiones, diffinitionemque habes; perge modo ad reliqua.

(13) L. penult. in princip. ff. contra tabul. L. 2. in princip. ff. hoc tit.
(14) *Vlpian.* tit. 22 §. penult. l. 1. & l. postest 36. hoc tit. inst. de vulg. in princip.
(15) L. si quis prioris. §. talem. Cod. de secund. nup.
(16) L. vt hæredibus 51. ff. de legib. 2. l. si sponsus. §. simili modo. ff. de donat. inter virum l. is cui 10. ff. de donat. causa mort. l. si legata 6. Cod. de legib.
(17) L. 1. hoc tit.
(18) L. 2. ff. hoc tit.
(19) L. 4. §. 2. ff. eod.
(20) L. Centurio. 15. eod. l. precibus. Cod. de impub.
(21) L. humanitatis 9. eod. tit.
(22) D. l. precibus. d. l. 1. & 2.
(23) L. cum ex filio 39. §. filio. ff. hoc tit.
(24) Lib. 2. instit. tit. 4.
(25) Princ. instit. de vulg.
(26) L. 2 ff. hoc tit. princip. instit. de pup.
(27) L. verbis 120 ff de verb. signif. d. leg. 2.
(28) §. masculo: inst. de pupil. l. verbis. 7. l. in pupillari. ff. d. tit.
(29) Princ. inst. de vulg.
(30) Dict. princ. & §. litteris.

CAPVT II.

Subſtitutionem moribus introductam ipſo iure ob patriam poteſtatem; filijs dumtaxat impuberibus fieri.

TESTAMENTVM ex eo dicitur, quòd teſtatio mentis ſit: (1) *Eſt enim voluntatis noſtræ iuſta ſententia de eo, quod quis poſt mortē ſuam fieri vult*; (2) deſiderat igitur animi iudicium, (3) quod cum non ſit impuberibus; non eſt ijs teſtari datum; (4) an ergo inteſtati morientur? ita quidem ſi patre careant; ſin minus, quoniam moribus Romanorum latum eſt, & inveteratum patres ſummo in filios imperio potiri, (5) ijs quòque effectum eſt, vt ipſimet parentes impuberibus condere queant teſtamentum; (6) idque iure ſummo; an non poſsit hæredem filio dare, qui filium, & vendere, & occidere poterat, ſi libuerat? (7) Quamobrem rideo, qui privilegio factum dictitant; & nihil magis iuris regulis, vel ſi mavelis, rigori conſonans agnoſco, idque à moribus in medium allatum; (8) moribus? ſume duodecim tabulas, perlege. *Pater familias vti legaſſit ſuæ rei ita ius eſto.* (9) Filij res patris dicũtur, (10) ergo ea verba, & ſubſtitutionem pupillarem complectuntur: preme adhuc, audi Romulum. *Parentibus in liberos omne ius eſto*: Hæc lex ſcripta eſt; hinc patria poteſtas, ex hac pupillaris ſubſtitutio, non ergo ex moribus; ſiſte, nec te falſa hæc veritatis effigies delectet. Nam duodecim tabulæ laxant quidem habenas, & patri concedunt de ſuis rebus, & rerum ſuarum tutela pro libito ſtatuere; (11) ideò filio tutorem dat; (12) ſed hæredem non dat, quia res filij eſſet habiturus, de quibus duodecim tabulæ ne verbum quidem. Romulum verò tantùm indulſiſſe parentibus non ambigo, imò prima illa tempora ſi ſpectes, aio lege Romanis patriam poteſtatem inductam; ſed revoca in animum legem Tribunitiam, qua exactis Regibus cæteræ leges exoleverunt, (13) igitur & illa de patria poteſtate. Quid ergo? cœpit populus Romanus incerto magis iure, & conſuetudine ali,

(1) Inſt. de teſt. in princip.
(2) L. 1. ff. qui teſtam. fac. poſſ.
(3) D. l. 2. ff. de inoff. teſt. l. is cui lege 18. l. qui teſtamento 20. §. ne furioſus. ff. de teſtib.
(4) §. præterea teſtament. inſt. quib. nõ eſt permiſſum, lege qua ætate 5. ff. de teſtibus.
(5) L. patre furioſo 8. ff. de ijs qui ſunt ſui, &c.
(6) L. moribus 2. ff. hoc tit. princip. inſtit. de pupill.
(7) L. fin. Cod. de patr. pote. l. in ſuis ff. de lib. & poſth. l. 12. tabul. & l. Romuli.
(8) Inſtit. de pupil.
(9) L. verbis legis 120. ff. de verb. ſignif.
(10) L. 1. §. per hanc ff. de rei vendicat.
(11) L. ſæpe iſta ſibi ſuper pecunia. ff. de verb. ſignif.
(12) L. 1. ff. de teſt. tut.
(13) L. ei §. exactis deinde regib. ff. de orig. iur.

ali, quam per latam legem, & hac patria potestas retenta. Rectè igitur moribus inductã dixit Vlpianus, licet Decem-viri tractu temporis in duodecim tabulis hoc ius insculpserint. Absint qui moribus Lacedæmoniorum hoc tribuunt, à quibus petitum ius non scriptum testatur Iustinianus; (14) quasi vero Romani, & si iure non scripto vti à Lacedæmonijs didicerint, nequeant tamen plura moribus observare, quibus illi careant. Quid hinc? nimirum substitutionem moribus Romanorum editam ob patriam potestatem. Ergo liberis tantummodo facienda. Quidni? cum in eos dumtaxat imperium patriæ potestatis exercere posimus? obliquisque verbis & adultis, & non filijs fieri scio; (15) sed nos de directa, quæ fortasse, si pupillares tabulas alterutrius testamentum esse volumus; nutabit. Si patris, cui permissum de alienis bonis testari? (16) si filij, qui ex alieno pendet arbitrio? (17) Sed firma est, nec vacillat; Pupillaris substitutio dicitur quidem interdum testamentum filij, re vera idem ac parentis est; (18) non ergo ex alieno pendet arbitrio. Patri vero lege datum, de impuberis filij, aliàs absque hærede decessuri bonis, quasi in subsidium disponere. Huic qui censor est, legem censet. An non daret ei, qui summam sibi in filium potestatem asserit, ob quam de eius tutela disponit? haud potuit (inquient mores) lex, (19) quippè contra bonos honestatem, publicam vtilitatem sit; nonne substituti semper in subsessis erunt ad pupillum è medio tollendum? fiat in ima cera, obvolvatur lino, nec salvantur tabellæ, nisi posita prætexta; hoc Caij consilium; (20) sed non vsquequàque sufficiens, nam viventis pupilli hæreditas venditur. (21) Nos vero, non

Obtusa adeò gestamus pectora Pœni.

vt nesciamus hoc falsum; Pomponium cito, (22) *si hæreditas venierit eius qui vivit, aut nullus sit, nihil esse acti, quia in rerum natura non sit, quod venierit.* Sed & ipsius Vlpiani verba ventilo: *Planè si hoc actum sit, dicendum erit etiam impuberis hæreditatem in venditionem venire: maxime si iam delata impuberis hæreditas est.* Nullo igitur in periculo pupillus, delata iam hæreditate. Timemus nobis ab illo

ver-

(14) §. & non ineleganter instit. de iur. nat.

(15) L. ex facto 17 in princ. ff. ad Treb.

(16) L. contra I. conficiuntur. §. 1. ff. de iur. concil. auth. ingressi Cod. de sacrosanct. eccles.

(17) L. illa institutio ff. de hæred. instit. l. 1. ff. de test.

(18) L. 2. §. prius ff. hoc tit. l. in ratione §. si filio iur. vt enim, ff. ad l. falcid. §. igitur, inst. de pupill.

(19) Cap. erit autem lex, dist. 4.

(20) §. sin autem qui ita formidolosus, instit. de pupil. *Caius* lib. 2. inst. cap. 4. §. pupillaris.

(21) L. 2. §. illud ff. de hæredibus vel act. vend.

(22) L. 1. ff. de hæred. vel act. vend.

verbo, *maxime*? iniuria: nihil profecto tam nostrum, hoc enim loci vel ex elegantia additum, vt Accursius (23) vult, vel hæreditatem delatam esse necessum ostendit; haud à Iurisconsultis alienum accipe Iustiniani exemplum. *Sancimus, & in huiusmodi casu consultissimi Principis locum habere constitutionem, & cum modis omnibus admittendum esse censemus, maximè cum ex voluntate creditorum hæc interponitur. Nolentibus enim creditoribus admitti talem pactionem nullo modo concedimus.* (24) Hæc vera sunt; qui obsistunt, meras nugas blatunt.

(23) D.l.2. §.illud potest ver. maxime.

(24) L.fin. §. autẽ el 1. Cod. de test. manumis.

CAPVT III.

Finiri pubertate hanc substitutionem incœpto vltimo decimiquarti anni die, nec vltra valere, nec fideicommissi quidem iure.

De origine ista: quid de termino, & meta? certe eadem, ac tempori quo clauditur pubertas: moribus institutum esse, vt cum eius ætatis filij sint, in qua sibi testamentum facere non possunt parentes ei faciant, (1) supra disertum. Facultatem testandi pubertas affert: (2) auferet eadem parentibus pupillariter substituendi; (3) hæc in brevi duodecim annorum, si fœmina, quatuordecim si mas, circulo clauditur; (4) hæc septa non transilit; imò & postremum diem cum tetigerit, liberum habet, & ijs testari datum; (5) igitur & eo die solvitur substitutio vna cum substituendi causa. Morosi nimium, imò & imperiti, qui Imperatorem, dum decimumquartum annum *excessisse* requirit, nesciunt disputationi nostrę accommodare *excessisse* dixit; (6) tu tetigisse intellige: idem in *Diocletiano face*; (7) quem natura incœpit diem, hominis intellectus in hac arte completum interpretatur. (8) Pubertate itàque, hoc est, simul ac vltimus decimiquarti anni dies ingruat, finitur, evanescit. (9) Quid si in longius tempus testãmentum filij pater produxerit? an saltem iure fideicommissi efficax erit? Vtrinque acriter pugnatur; ego pro ijs, qui inficiatum eunt mucronem stringo; & aio substitu-

(1) Princip. instit. de pupil vers. non moribus.

(2) L. quia ætate. ff. de testib.

(3) §. masculus instit. de pupill.

(4) L. vltima. Cod. quãdo tut. vel cur. esse det. princ. inst. quibus modis tut. finiat.

(5) L. qua ætate, l. adigere 8. §. quamvis, ff. de iure patr. l. liberorum 11. §. 1 ff. de his, qui not. inf.

(6) D. §. masculo.

(7) L. si frat. 4. l. qui test.

(8) L. si vsucapionibus, ff. de vsucap. l. Anniculus, de verb. signif.

(9) L. verbis 7. l. in pupill. 14. ff. de vulg. §. penult. inst. de pupill.

tionem, quæ longius tempus complectitur valere vsque ad decimumquartum annum (vt qui sciam vtile haud infici vitio per inutile) (10) post id vero tempus haberi, ac si omnino facta non esset. Ad partes voco Papinianum: *Verbis civilibus substitutionem post decimumquartum annum ætatis frustra fieri convenit*; (11) Pomponium: *In Pupillari substitutione, licet longius tempus comprehensum fuerit, tamen finietur substitutio pubertate*; (12) Iustinianum: *Masculo igitur vsque ad quatuordecim annos substitui potest, fœminæ vsque ad duodecim annos, & si hoc tempus excesserint substitutio evanescit.* (13) Nec evanesceret, finiretur, frustrave fieret, si lapso eo tempore, veluti fideicommissum staret adhuc. Contemplor patria potestate nullam ob aliam causam id sibi parentes vendicare, nisi pupillorum favore, qui sibi hæredem scribere nequeunt, (14) cur eos proprio gladio iugulamus? (15) cur (quod nemini licet) (16) filiorum ius imminui vltra legem parentibus damus. Addo, & hanc appendiculam; duo contraria in eodem (vt inquiunt) subiecto, nec philosophus vllus, nec iurisperitus votis vnquam fuit iungere; (17) ergo nec in vna substitutione ius directum, & obliquum, qui sunt diversi, & contrarij ad hæreditatem tramites; (18) quo duplici iure, eoque discrepante valere eam nunquam flectar, vt existimem, (19) quippe verba fideicommissi desiderem, sine quibus haud dabo reperiri fideicommissum. (20) In testatoris voto id non fuisse authumo, qui directum hæredem facere est arbitratus, (21) & onere hæredem levare malo, quam premere. (22) Verba captas, inquiunt, voluntatem negligis; (23) scis optasse testatorem extincto impubere omnia bona substituto cedere; (24) negabis eundem voluisse, pubertate incœpta saltem suis proprijs substitutum potiri? Quid ni negem, si desunt coniecturæ? (25) nec patiatur ambiguitas, cum substitutio pupilli sit favor, (26) fideicommissum vero gravamen; (27) suffragij calculum in eum ferri? (28) Nec me ex secura hac statione deijcient libertatis exempla à Iuliano, Vlpianoque mutuata. Ait ille: *Et ideò licet directæ libertates deficiunt, attamen ad fideicommissarias eun-*

(10) L.1.§.penul. ff.de verb.obligat. l.vsuras 20. l. placuit 29.ff.de vsuris
(11) Dict.l.verbis.
(12) Dict.l.in pupillari.
(13) Dict. §. masculo.
(14) Princip. instit.de pupill.
(15) L.1. quod favore, Cod.de leg.
(16) L. cum filius 29.ff.de milit. test.
(17) L.1.Cod. de furt.
(18) L.fin.Cod.de codicill.
(19) Argumento legis eum qui 23. ff.de vsucap.
(20) *Vlp.* in fragm. tit.25. l.quidem cũ filio, ff. de hæred. instit.
(21) L.1.ff.de iur. codic.l.illud.§.tractari d.tit.l.cohęredi, §.cum filio vers. qui ita locum habent.ff. hoc tit.l fin. §.illud C.de codic.
(22) Iuxta l.vnus in familia §. rem, ff.de leg.2. l.Titia 34. §.in vita, l.vnũ ex familia 67. §. si rem, ff.eo tit.
(23) Contra l. 2. Cod. commun. de leg.l.pater Severinam 102. l.in conditionibus, ff. de cond.& demonstr. l.3.Cod.de lib.pręter.l.62.ff.de leg.2
(24) L.sed si plures 10. §.ad substitutos, hoc tit.
(25) L. quidam cum filio, ff.de hæred.instit.
(26) L.pupillus.18.ff.de acquir.hæred. (27) L.cohæredibus 39.§.cum filiæ, ff.de vulg.
(28) Iuxta l.si quod favorem, Cod.de legibus.

eundum est. (29) Quid hinc? nempe cum desiderio tenemur emittendi servum, cui directa libertas dari nequit, dandam (quod possumus) (30) obliquam. Si quid hoc nos pungit, oculum mihi, vt cum Comico dicam; excludito: patiar; alter vero nostris subijcit oculis duplicem speciem, in qua libertas directo data ad fideicommissariam devolvitur. Ait: *Quamvis si sponte adisset, cogeretur præstare fideicommissariam libertatem.* (31) libro autem quinto fideicommissorum subdit: *Si quis servo pignorato directam libertatem dederit, licet videatur iure subtili inutiliter reliquisse: attamen quasi ex fideicommissaria libertate relicta servus petere potest, vt ex fideicommisso liber fiat.* (32) Sed ne diu in errore vos detineam, libet & verba referre ibidem ab eodem Vlpiano subscripta: *Favor enim libertatis suadet,* & infra: *Nec enim ignotum est, quod multa contra iuris rigorem pro libertate sint constituta.* Non idem favor in substitutionibus: adde quod superiori casu necesse id fuit, vt voluntas in restituenda hæreditate testatoris adimpleretur: servo restitui nequit, nec capax ibi directæ libertatis servus: ergo in fideicommissaria refugium. Nec obest, quod nos arctius mordere videtur, ex Scævolæ sententia pupillarem directo factam in codicillis ad obliquam perduci. (33) Sano enim cuique cognitum, benigna interpretatione receptum, vt quidquid directo in codicillis relinquitur, precariò relictum esse videatur. Haud licet hoc ad substitutionem testamento ei personæ, cui non potuit, factam transferre; in eo, quod directo scriptum est, haud obliquatur. Nec si potuit testator angustiores substitutioni asignare limites, & cancellos, (34) idé & latiores, laxioresque: substitutionem, vel omnino omittere, in eius arbitrio; longius autem tempus asignare, id vero nefas; & si hodie Pontificum indulgentia contendunt nonnulli laxatum in testamento Rainuntij, in quo Alterocham, eiusque sobolem adiectæ substituit. (35) Verum nunquam, quod viderim exprimitur, ibi directo factam esse substitutionem, sed verbo dumtaxat communi succedendi, quod quid mirum, si vt obliquum accipiatur? Nec titubet quis, si videat Innocentium Summum Pontificem dire-

(29) L. si ei qui 2. §. codicil. ff. de iur. codicil.

(30) L. libertas 17 ff. de fideic. libert.

(31) L. Lupi 16. §. sed si servo, ff. ad Trebellian.

(32) L. generaliter 24. §. si quis servo, ff. de fideicom. libert.

(33) L. Scævola, ff. ad Trebellian.

(34) L. si ita quis 21. ff. hoc tit.

(35) Cap. Rainuntius, extra. de test.

ctam substitutionem ad fideicommissariam non nunquam trahentem; (36) nam non crebro, neque ex more, vsuque; Glossa (37) annuit cum exemplo directæ militaris, in qua tamen fallitur,& directæ in codicillis factæ vtitur. Secùs qui putant,lapidem mordent. Ego aliud saxum volvam.

(36) Cap.1.de test.
(37) Dict.cap.

CAPVT IIII.

Nullis posse fieri, qui in potestate non sint; recasuris verò in alienam,neque à milite quidem fieri.

NOSTRO Imperio subijciunt liberos iustæ Nuptiæ,(1) & Adoptio: (2) ijs ergo pupillares tabulas exarare nostri iuris est; (3) nam ex patria potestate est hæc facultas. Quamquam haud desint nugi polyloquides, qui se legisse clamitant; matrem & pupillariter filijs substituere; (4) & tutorem, ijs substitutis dare; (5) quod nisi ij, qui ius patriæ potestatis habent, non possunt. (6) Cui tamen ignotum huius potestatis matrem expertem? Ipsemet pater posthumo hæredem scribit. (7) Posthumus vero huic potestatis iugo colla haud vnquam submittit; prius Lachesis parentis stamen incidit,quam matris ventrem Lucina, in quo dum transigit matris est portio. (8) Præter voces hic, nihil; commodum posthumi est hæredem habere, & eum igitur natum leges ducunt; (9) deduc & in patris potestate: redi modo ad matrem; tutorem illa dat institutis, sed adde hunc Præsidum confirmatione egere: negatio quædam,quę in Imperatoris rescripto adest, magna est, inquies, remora; vide Cuiacium, vide emendatos Codices; spongia debilis; lingua deberet, qui appinxit. De sententia autem Africani, sic habe,loqui eum de vulgari, non autem pupillari substitutione. At pupillarium tabularum mentio? Non quidem nos destinet; habet ea effigiem pupillaris, quippè filius non instituitur nisi post decimumquartum annum: At verè pupillaris non est; patria ergo potestas necessaria. Non obstat exhæredatis in secundum casum substitui, (10) quos hac ex potestate depulsos, emanci-

(1) Princip. inst. de patr.potestat.§. penult.inst.de nup. l.ita in potestate 9. l seq. ff. de his qui sunt sui,&c. l.Paulus; ff.de stat.hom.
(2) Dict.l.1.2.3.4 ff.de adopt. l.1. C. eod.prin. inst.eod.
(3) L.2.l.sed si plures 10.§.in arrogato,ff.hoc tit.
(4) L.si mater 33 ff.hoc tit.
(5) L. 1. Cod. de test.tut.
(6) §. præmissum inst.de tutel.
(7) L.2.ff.hoc tit. §.4.instit.de pup.
(8) L.1. §.ex hoc rescripto, ff. de vent.insp.
(9) L.qui in vtero 7. ff.de stat.hom. l. intelligendus,ff.de verb.signif.
(10) §.non solum. instit.de pupill.l.1. §.fin. l.si is. qui ex bonis 6. L. sed si plures 10. §.ad substitutos, ff. hoc tit.

cipatosvè videri testatur Vlpianus. (11) Recte videri; nam & si mortuus quoad successionem censeatur exhæredatus, non tamen quoad patriam potestatem, licet emancipato adsimiletur, cum in eum danda actio est de eo, quod ante exhæredationem gessit. Victo hoc prælio, vide quam late diffundatur præda: Extraneis dari hæredem vetitũ esse. (12) An & naturalibus? ij quidẽ in patria potestate non sunt. (13) Sed tamẽ Paulus secundas ipsis tabulas posse a parente conscribi asseverat. (14) Fabulæ. nihil vnquam tale Paulus, nec vel reperies, (15) vel tanquam à scioli cuiuspiam infausta, & infesta manu suppositum expungendum. Ergo nec ipsis hæres à patre; nec emancipatis profectò; nisi à milite obstrepunt? (16) inepta susurratio; at Triphoninus pedem firmat: si quidem de militari loquamur; quid? exhæredatum filium proponit: nil tale: sepone verbum, *exheredato*, & superiori adscrive orationi, scripturam sic conficies rectam, & sententiam; sequere. Nec nepotibus in alienam potestatem recasuris: cur, inquies, cum impubes, & in potestate sit? quia alia causa ipsi non testandi, quam impubertas; nempe filium familias esse. (17) At pater, quem natura dedit, pupillo in adrogationem dato substituit, eòque longè à pubertate mortuo substitutus admittitur; (18) cum tamen pupilli paternum dominium adrogator sibi iure adscribat. Quidni substituet, & vtiliter? pubertas & adrogatoris fides id faciunt: illa quia tardius morte: hæc quia morte pubertatem prævertente adrogati bona se ijs restiturum cavet, ad quos nulla facta adrogatione pervenissent. (19) Sed minora hæc, & tenuioris fili; Illud difficile, quo scilicet tempore filij in potestate esse debeant: paternæ mortis dumtaxat maxime probabile; siquidem testamentum ab eo tempore incipit, ante enim filio haud permissum testamentum habere: sed & expendamus Vlpianum: *Si extraneum quis impuberem hæredem scripserit, poterit ei substituere, si modo eum in locum nepotis adoptaverit, vel adrogaverit filio præcedente.* (20) Sufficit post factam substitutionem adrogari extraneum; ergo tempore facti testamenti, nùm in potestate fuerit, haud curandum. Papinianum quoque examinemus: *Cum filiæ, vel ne-*

(11) L. 1. §. 1. si patruus eorum, l. 2 ff. quod cum eo.

(12) §. vlt inst. de pupil.

(13) §. penult. inst. de nup.

(14) L. Lucius 95. §. aliter ff. hoc tit.

(15) L. 2. hoc tit.

(16) L. miles ita 41 §. penul. ff. de mi lit. test.

(17) Princip. inst. quibus non est permissum fac. test. l. qui in potestate 8. ff. eod. l. penult. C. eod. §. primo, instit. per quas person. &c.

(18) L. causa 90. hoc tit.

(19) L. non aliter, ff. de adopt. §. cum autem, instit. eod.

(20) L. 2. §. sed si extraneum, ff. hoc tit.

nepoti, qui locum filij tenuit, vel post testamentum cœpit tenere. (21) Post testamentum? quid igitur tempore testamenti potestatem morosi requirimus? Hac in navi transfretare Bartolus cupit, sed contra torrentem brachia derigit: Audi: *Si quis ex mortis quòque tempore non fuit in familia, substitutio pupillaris fit irrita.* (22) Dicimus, quòque, & aliud igitur tempus: quale profectò nisi testamenti facti? *Id duobus temporibus inspicitur, testamenti facti* (inquit Florentinus) (23) *vt constiterit institutio, & mortis testatoris, vt effectum habeat*; Papinianus autem alio eum impellet, ac ire putat. Nepos enim, de quo Iurisconsultus, semper in potestate fuit, & si non semper patris locum tenuerit. Nec ab Vlpiano secundus flatus, qui haud contendit ante adrogationem datum hæredem; sed adrogatione secuta. Nemo ex intervallo substituere prohibetur, (24) debuit sanè Bartolus Vlpianum ex iure interpretari, (25) eamque accipere explicationem, quæ vitio careret. (26) Contempsit; ad arenas allidit; at qui habet filius patre vivo testamentum? sane non habeat, vt tamen eo mortuo habeat, dum pater illud exarat, filius in potestate sit necesse est. Quare consilium, vt gladiatores, in arena capiamus, & destituto Bartolo, portum petamus, nam

Furor est post omnia perdere naulum.

(21) L. cohæredi 41. §. cum filiæ, hoc tit.

(22) L. cohæredi 41. dict. §. cũ filiæ.

(23) L. si alienum 49. ff. de hered. inst.

(24) L. si quis eũ, §. vlt. ff. de vulg.

(25) L. 6. ff. de solut.

(26) L. in ambigua, ff. de legib.

CAPVT V.

Patrem necesse habere nominatim instituto, vel exhæredato filio, iustum, & solemne sibi condere testamentum.

INSTAT modo discrimen haud parvum inter caligatos homines, ac togatos. Plura his imminent; illis pauciora. Quid hæc? Togatus haud filio dabit successorem, si sibi prius iusto, solemnive testamento non signaverit: (1) filij testamentum dicitur, paterni testamenti appendix, sequela, pars, secundæ tabulæ. (2) Qui ergo extent, ni præeat, quod primas tenet? Caret his molestijs caligatus; filio hæredem scribit, tamen si sibi

(1) L. 2. §. quisquis ff. hoc tit.

(2) §. liberis, inst. de pup. l. sed si plures 10. §. ex asse, ff. hoc tit.

bi non scribat. (3) Datum hoc ensi, & ferro, datum imperitiæ. (4) At noster Paganus mirum quas in angustias trudatur. Ni testamentum effectu comprobatum; ni prius hæredem sibi scribat, ni filium nominatim instituat, vel vt oportet exhæredet; aquam ingerit in cribro. (5) Sunt qui laxiores ei vinculorum compagines indulgeant; remittunt expressam institutionem tacita contenti, securi Vlpiani, & Scævolę suffragio, quibus hæc verba, *Si filius hæres non erit*, satis superque sunt. (6) Exhęredationem pellunt, vt qui exhęredato substitutionem fieri posse non probent; ea est secunda institutio: (7) ergo instituto tantùm facienda: surdo fabulam narrant: nonne rectè secunda institutio dicetur, si alter prius fuerit institutus? Exhæredandus igitur filius. Alioquin si oblivioni mandetur, intestatus decedet parens; obtritaque manebit substitutio more animæ, vt inquit Satyricus. (8) At de institutione errant, si calculos illorum Iurisconsultorum habere putant; ex conditione haud vnquam surgit institutio. Ergo ad has iuris aras libasse saltem, monstremus, ad quas cum libassent ij Iurisconsulti, institutionem ritè factam censuisse eos, nostrum est existimare; vel in fossam decidere. Hæc nunquam à Pagano amovendam; sed & strictiores imminent angustiæ, infunde in animum hæc Iuriscõsulti: *Prius autem sibi quis debet hæredem scribere, deinde filio substituere, & non convertere ordinem scripturæ. Cæterum si ante filio, deinde sibi testamentum faciat, non valere.* (9) Video quid hæreas: nempe ea verba eiusdem Iurisconsulti ruminas; quibus sibimet clavum inijcit, & oblitus superioris sententiæ ait probari, licet conversa scriptura filio prius testamentum fecerit. (10) Hic tempora digito scalpenda, rodendi vngues, cædendus pluteus, & merito. Non constat sibi Vlpianus? difficiliores se præbent Authores in eo vel excusando, vel explicando. Inquit Vlpianus eam sententiam rescripto Imperatoris ad Luppum Britannię Pręsidem *comprobatam*, *improbatam* legit Goveanus opinionibus cunctorum ad rubram lineam examinatis: (11) Vtinam tam verè, quam idoneè. Sed Accursius converti ordinem, si exhæredato substituatur, ait haud oportere; vt & nihil referre, si instituto. Desiderant hic

vni-

(3) L. 2. §. quisquis, ff. hoc tit. l. in fraudem 15. §. penult. l. Miles 41. §. fin. ff. eod.

(4) Princip. inst. de milit. test. l. 1. ff. eod.

(5) Dict. l. 2. §. quisquis, §. prius autē, §. sed si eos patres, ff. hoc tit.

(6) L. ex facto 19. l. si quis ita hæres 82 ff. de hæred. l. 3. § si libertus, ff. de bonis libert. l. Gallus in princip. ff. de liberis, & post.

(7) L. ex facto 43 §. Lucius. ff hoc tit.

(8) Princip. instit. de exhered. lib. l. inter tr gesima, ff. de lib. & posth.

(9) L. 2. §. prius, ff. hoc tit.

(10) Dict. l. 2. §. sed si quis ita.

(11) Libr. 1. var. cap. 8.

(12) Lib.6. Comment.cap.25.verb. solemne in fin.
(13) In dict. l. 2. dict. §.prius.

vniversi rationem, & suppetitias fert Donellus; (12) Quia nempe ipsamet pupillaris clausula, quum instituto fit, institutum esse demonstrat: adhæret Cuiacius. (13) Sub alio quoque Accursij vexillo doctissimus, cui

Et meliore luto finxit præcordia Titan

Ioannes de Solorzano militatur, sentitque ordinem spectari, quum diversis, separatisque clausulis sibi, filiove hæredem scribat, si vero vno orationis filo ambobus testamentum faciat, posthabendum, velut in coniunctis. (14) Quid Duarenus? pete à Pichardo; (15) dicet, dogma firmum, & stabile esse, prius sibi, deinde filio faciendum esse testamentum; sed & exceptionem adiunget. Exceptio ea est, si eodem tempore, ijsdèmque tabulis testamentum vtrùmque fiat. Cui plaudam quæris? dicere non lubet, quia non liquet.

(14) L.quidam cũ testamentum, ff.de pup.
(15) In § liberis, n.15. instit.de pup.

Quid frustra de his, quid inanibus obstrepitis? Clamatur à tergo; quasi vero illud requiratur à parente sibi testamentum fieri: quis nescit paria esse nullum fieri testamentum; vel rumpi, irritumve declarari? (16) Et tamen scimus, vel non aditione, vel filij præteritione, vel bonorum possessionis petitione infirmato testamento, virescere adhuc secundas tabulas, & manere inconcussas, inafflictasque. Haud dictis fides? Excipite auribus Vlpianum: *Plane si omissa causa principalis testamenti, ab intestato possideatur hæreditas, dicendum est & pupillo substitutum servandum.* (17) Sed & Africano indulgete: *Etiam si contra patris tabulas bonorum possessio petita sit, substitutio tamẽ pupillaris valet.* (18) Actum de nobis, si nos quidem latitaret, à Prætore, cum quis omissi testamenti causa ab intestato hæreditatem possidet, testatoris voluntatem defendi, ac si hæreditas esset adita; (19) ergo & imam ceram servari: sicque ignoremus contra tabulas possessione concessa, vel haud immutari quæ liberis data sunt, inter quæ & secundę tabulæ, (20) vel non infirmari testamentum, quod non possit Prætor, à quo possessiones, vt nec hæredem facere. (21) Nec obstat quod Imperator alibi ait, æque ad intestati causam redire eum, contra cuius tabulas petita est bonorum possessio, ac si querela fregerit testamentum, (22) quo casu omnino vires amittit suas, & rumpi-

(16) §.primo, inst. de hæredib. qui ab intest. l. 1. ff. de suis, & l. hæred. l. si nemo subit 142. ff. de reg. iur. l. si nemo 9. ff. de test. tut.
(17) L.2. §.plane, ff. hoc tit.
(18) L.ex duobus 34. §.fin. ff. hoc tit.
(19) L.1. ff. si quis om. caus. test.
(20) L.1. ff. de leg. præstand.
(21) §.quos autẽ, insti. de bonorum.
(22) L. vt liberis 17. Cod. de collat.

pitur. (23) Non obstat inquam, quoniam Imperator impropriè loquitur. Nec ideò accusandus; idem alibi factũ. (24) His clypeis haud opis hodie, nam Iustinianus hæreditate quantumvis non adita, nullovè, præteritionis causa; hærede existente, cuncta tamen salva esse admonuit? (25) Quæ igitur opponentur fatua omnino, & æs Didoneum.

(23) L. Papinianus 8. §. fi. ff. de inof. test.
(24) L. 1. Cod. vnde liber.
(25) Authent. ex causa, Cod. de lib. præter.

CAPVT VI.

Compendio factam à Milite post Pubertatem iure directæ militaris valere.

PLACVIT Romanis legum-latoribus Milites ob egregiam, quam Reipublicæ navant operam, atque ob iuris imperitiam, quæ ab armis vix seiungitur, vna cum stipendijs, privilegiũ quòque liberius testandi dũ in castris agunt, promerere; (1) Hinc interpretum legiones seditio incedit: nullis novis causis, nisi quod testatus Centurio filio impuberi compendio sermonis substituit, & quo iure post pubertatem valeret, licentiam differendi ostendit. Fideicommissi volunt Cuiacius, (2) & Goveanus. (3) Currunt ad arma cæteri, obstrepit vulgus, directo iure sustineri diversis incitamentis; dictum à Papiniano, (4) capi à substituto fructus in hereditate inventos; dictum capi & bona patris; non ergo de fideicommissaria restitutione loqui, (5) in qua nec hi fructus veniũt; nec capit hæres hæreditatem, sed vt ei restituatur expectat. (6) Verum & illud scriptum, directò factam esse substitutionem, & privilegio militari sustineri. (7) Quare post pubertatem, si potuit substituere directo, & substituit, directo (8) non valituram? Præsertim cum ad fideicommissum trahi nequeat, quin ad ius commune invito mehercule Papiniano. Mox Imperatorem, Pontificemque adtestantur, quorum ille ait, veluti ex causa fideicommissi valere, (9) ergo non ex fideicommisso; non est idem quod est simile. Alter vero cum verbis congruat, accipi semper directam substitutionem debere; (10) sed & à Pagano factam post pu-

(1) L. 1. l. testamẽta, ff. de milit. test. l. 1. l. 3. Cod. eod. l. vl. in princ. ff. de iur. liber. l. hæreditas 34. l. ex facto 35. ff. de hæred. inst. l. miles ita 41. ff. de milit. test. §. miles. inst. eod.
(2) In l. Centurio 15. ff. hoc tit. in eadem l. ad lib. 8. Res. Pap. & 12. Obser. 35
(3) In d. l. Centurio, & lib. 1. variarum, cap. 2.
(4) Dict. l. Centurio, ibi cum fructibus inventis in hæreditate, & ibi iure communi capiet.
(5) L. in fideicommissariam 18. ff. ad Trebell.
(6) L. eum hæredes 13. ff. de acq. poss. l. 13. & 151. ff. de reg. iur. *Alciat.* in l. aliud est capere, ff. de ver. sign. §. restituta, instit. de fid. hæred.
(7) D. l. Centurio, ibi directo substituit, & ibi ex privilegio militum.
(8) L. eius 34. l. milites 1. l. miles ita hæredem, ff. de milit. test. l. quinque, Cod. eod.
(9) L. precibus 8. Cod. de impub.
(10) Cap. si pater, de testam. in 6.

pubertatẽ, fideicommissum censeri. (11) At à milite? Quis dubitet esse directam? His huius partis incenduntur animi. At Cuiacius è contra, & Goveanus, quorsum Papinianum dixisse Patris dumtaxat bona capienda, fructùsque in hæreditate inventos, (12) si in directam venire dubitari haud fas, illùdque sit fideicommissi proprium, (13) cum directus substitutus filij quòque bona sibi vindicet, (14) nisi vt fideicommissariam esse noscamus? Post pubertatem directo substitui frustra, (15) frustra dictum, si cum effectu à milite fiat. Non probaturum Imperatorem, si directa, à matre hæreditatem obtineri, hoc est, iure teneri; bona ex ea peti, quod fideicommissarius facit; (16) ex causa fideicommissi valere; & tamen scribi ab eo factam à Milite substitutionem, veluti ex causa fideicommissi valere, substitutùmque bona patris à matre petere hæreditatem obtinente: (17) ergo de fideicommissaria. Qui, si potest iure communi valere invidiam velit sibi suo privilegio miles conciliare? (18) imò nec si velit, possit; cui privilegium ita concessum, vt ius alterius haud lædat, (19) & læderet profecto, nam Civi Romano testamenti factionem adimeret. Sit igitur hæc eius privilegij vis, vt quæ alioquin excideret, & collaberetur substitutio fideicommissi fulcro sustineatur. Verum hæc si in trutina librentur, cœlum continuo petant, levia omnia, & tenui glacie fragiliora, quibus prudens non insistat. Datum militibus, vt compendio sermonis substituant, & directæ vim ea substitutio habeat. Sed & in ea hoc proprium, ne alterius ius invaderet, patris tantum, non autem filij bona complecti, cum ijs fructibus, quorum controversia facile potuit excitari, nempe quos legitimi hæredes instituti collegerunt, idquè ex causa quasi fideicommissi, vt Diocletianus ait, non porrò ex fideicommisso. Vis fideicommissi, huiusque substitutionis videre similitudinem? inspice res; eædem sunt in ambobus: mox tempora; in ambobus post tempus restituuntur; deinde personas; mater petitione hæreditatis tenetur. Iure itàque filij hæreditatem, vt Diocletianus ait, obtinet, & ab ea substitutus mariti bona petit; ius sibi nulli fas dicere, (20) ergo nec violenta manu substituto bona patris,

(11) Cap. Rainuntius extra. de test.

(12) D. l. Centurio, ibi patris dũtaxat.
(13) L. cohæredi, §. quod si hæredẽ, ff. hoc tit.
(14) L. sed si plures 10. §. filio, ff. eo.
(15) L. verbis 7. ff. eod.

(16) L. mulier 21 §. non est, ad Trebellian.

(17) D. l. precibus, ibi à te peti, & ibi veluti ex causa fideicommissi, & ibi te eius hæredem obtinente.
(18) L. quãquam, l. in princip. Cod. de milit.
(19) L. 2. §. merito, & §. si quis à Principe, l. ex facto 41. in princip. hoc tit. l. cum filias 28. ff. de milit. test.

(20) L. extat 13. ff. de eo quod met. caus. l. si quis 7. Cod. vnde vi.

tris, quæ mater occupaverat, arripere; ſed vindicet, ſuàque eſſe vocitet; Poteſt; audietur. Levis igitur, ac prorſus inanis cauſa Cuiacio ab alijs diſcrepandi, à quo, bonum factum, ſi cæteri deſciſcant, aut hoc fœdere paciſcantur, vt faſces, & arma ſubmittant, & hanc Centurionis ſubſtitutionem directam eſſe vltro concedant.

CAPVT VII.

In hanc Centurionis ſubſtitutionem fructus eos venire, quos filij legitimi hæredes collegerunt.

AT quid de fructibus? & hic tricæ: ſunt vnicuique ſua iudicia; ſed multi ſemitam ingrediuntur, cum maxime cenſent viam. Res omnis petenda ex ijs Papiniani verbis: *Cum fructibus inventis in hæreditate*; quę quidem facile nobis imponant, & non ſentientes ad fideicommiſſum deducant. Præcavendum igitur, & fax præmittenda, quæ has tenebras depellat.

Fructus in fideicommiſſariam reſtitutionem veniunt, quia augent hæreditatem, vt à teſtatore percepti, (1) vel eo languente maturi, (2) vel ante aditam hæreditatem collecti. (3) Alij vt veniant partim ius facit, ad fideicommiſſum, ſi forte minutum, ſupplendum. (4) Partim; ipſe teſtator, ſi nominatim, vt fructus reſtituat, ab hærede deſideret. (5) Nominatim? quid, ſi quicquid ex bonis ſupererit, vel quantacùmque pecunia ex hæreditate pervenerit, edixerit? parendum, & in fructibus. (6) Ah cave

—— *Et digito compeſce labellum*

inſtillat aliquis. Adſtat Papinianus, adſtat Modeſtinus. An ne iſti contrarium? dic ſodes. Quidni. Cedo verba: *Quicquid ex hæreditate, boniſve meis pervenerit.* (7) Haud iſta contraria; nonne audis addidiſſe teſtatorem in *bonis ſuis*, quod haud in ſuperiori factum? nec mirum ſi de fructibus nihil; ij non eius bonis, ſed ex hæredis percipiuntur. Admonitum me vis alterius Papiniani ſententiæ, qui ſuperfluos fructus, ait, non reſtituendos, ſi in teſtamento ſic fuerit

(1) L.ita tamē 27 §.1.in fin.ff.ad Trebellian.
(2) L.ij,ff.ad l.falcidiam,l.ſi fraudator 25. §.Proculus, ff.quę in fraud.cre. l.fructus pendentes,ff.de rei vind.
(3) L.ita tamen 2. §.primo, l ſed.& ſi lege, §.vlt. l.ancillarum,ff.de hæred. petit.
(4) D.l.ita tamen, §.fin.
(5) L.in fideicommiſſariam 18. in princ.ff.ad Trebel.
(6) L.3.§.nonnunquam, ff.de vſur.l. baliſta 32.ff.ad Trebellian.
(7) L.hæredes 57 in princip. ff. ad Trebellian.

scriptum: *Quod ex hæreditate supererit, cum morieris restituas:* (8) Quid dicam: fumus in oculis meis hæc Papiniani verba; & ne alterutri abroganda fides sit, abrogabo potius cum Cuiacio (9) receptam lectionem; scribàmque *superfluos fructus esse restituendos,* alioquin haud pro re hanc adduxisset Papinianus rationem: *Cum ea verba diminutionem quidem hæreditatis admittunt, fructuum autem additamentum non recipiant;* quæ, vt ille ait, significat, hæredibus; ijs verbis datum vti hæreditate, nec de eius diminutione inquiri, fructus vero minime permissos. Ita dirempta pugna. Tamen ne quid mentiar, non nimium id placet, potius quæsiverim cum Donello diverticulum in ipsismet testatoris verbis. Dixit quod supererit ex hæreditate, fructus vero ex hæreditate non supersunt, cui accepto non feruntur, sed rebus, (10) quia ea verba diminutionem quidem patiuntur, fructuum augmentum nequaquam. Verum me ipse sufflamino; Ad rem redeo.

(8) L.deducta 18. §. penult. ad Treb.

(9) 12. Obs. 10. & ad Pap. lib. resp. 9. in d. l. deducta.

(10) L. in fideicommissariā 18. §. quoties, ff. ad Trebell.

Facit quoque testator, vt fructus restituantur, cum diem in fideicommissarij gratiam fideicommisso apposuit. (11) An & alij restituuntur? prẹter post morā collectos, nulli. (12) Mora autem fit vbi postulanti non datur; (13) ergo nec antequam fideicommissarius hæreditatem petierit, nec medio tempore percepti redduntur; (14) imputantur hi quidem in quartam, (15) licet non illi; nec dicas repetente eos venire in restitutionem, quoniam, & si verum est quartam ijs compleri fructibus, qui quasi hæreditatis appendix sunt, & auxiliares; (16) Illud tamen observatur in Trebelliani Senatusconsulti quartam congeri quæcùmque iudicio testatoris capiuntur; (17) fructus vero medij (vt inquiunt) temporis cum iudicio testatoris differantur, (18) quid mirum si in restitutionem veniant? ex hac luce, & illud clarum: quos fructus sibi substitutus poscat. An fortasse qui augent hæreditatem, defunctique fortunas? non paucos pedes absunt à vero, qui putant; nam quid opus de fructibus exprimere, si bona defuncti ad substitutum pertinere iam dudum scriptum, receptùmque? (19) ij ergo restitutioni sunt obnoxij, quos haud potest fideicommissarius consectari: nempe eos,

(11) L. 3. §. cum pollidius, ff. de vsu. l. si ita 41. §. pegasus, ff. de leg. 2.

(12) D. l. in fideicommissariam in princip. l. mulier 22. §. si hæres, l. postulante 44. §. penult. ff. ad Trebell. l. 3. in princip. ff. de vsur.

(13) *Paulus* in calce lib. 3. sent.

(14) D. l. 18. §. quoties, & d. l. mulier 22. §. alia causa.

(15) D. l. melior, d. §. alia.

(16) L. equis 8. ff. de vsur.

(17) L. in quartam 94. ff. ad l. falc.

(18) D. l. mulier, d. §. alia.

(19) Hac nostra l. Centurio 15.

quos

quos legitimus instituti hæres, antequam substitutus bona petierit, collegit. Audite paradoxam inquies, nonne id expressum, dictùmque superius, restitui non oportere? ne id increpes, vel obiurges: non hic de fideicommissaria hæreditate quæ dum non petitur in fiduciarij bonis est, ergo & fructus qui ex illa. At legitimus hæres nullo iure Centurionis filio mortuo paterna bona occupat; statim enim ad substitutum, & si non petat: hæc directi iuris vis. Ob quæ, & fructus ad eundem. (20) Haud desunt qui Lacinia pallij me revocent, monitùmque velint intellexisse Papinianum de fructibus in hæreditate patris inventis, quòd ea verba dubio circumacta ad testatorem debeant referri. (21) Quos audire, haud è re mea est: novi enim vera ab eis dici, cum de testatoris verbis ambigitur, cum vero de Iurisconsulti nequaquam. Igitur ij fructus substituto cedunt, qui omnino fiduciarij hæredis supellectilem auctum irent, percepti nimirum antequam bona patris peterentur.

(20) L. 2. l. item veniunt, § item nō solum in fin. ff. de pet. hæred.

(21) L. cum in tit. 30. ff. de aur. & arg.

CAPVT VIII.

Pupillari substitutione expressa matrem excludi.

PIETAS nunc & miseratio, ob quæ parentibus, si contingat filium hoc corporis carcere prius emitti, eius debetur hæreditas, (1) admonet nos vt despiciamus, num pupillaris expressa, vel quæ compendio facta est, matrem a filij hæreditate importunè arceat! Sed ne forte nos in cursu remoretur, aut sufflaminet morosula obiectio; tacitam esse quam complectitur compendio rationis facta substitutio; libet primum de ea sic statuere: expressam substitutionem dici, vel quia verbis proprijs facta est, videlicet, si hæres erit, & ante pubertatem decesserit; vel quia sub quadam generalitate verborum exprimitur, exempli gratia, *quandocùmque decesserit*, & hoc modo expressa dicitur, quæ compendio factæ inest. Hinc Imperator de substitutione a milite facta: *Si vero*, inquit, (2) *substitutio in secundum casum vel expressa, vel compendio, non vsque ad certam ætatem*

(1) L. nam is in princip. ff de inoff. test. l. scripto herede, §. fin. ff. vnd. lib.

(2) Dict. l. precib.

facta reperiatur. Non vt expressam alteri illi ex adverso poneret, sed vt discrimen agnosceret inter proprijs verbis scriptam, & generalibus; nec nos alio flectere potest scitula quorundam conclusio. Inquit Iurisconsultus a Divo Marco constitutum, vt pupillaris vulgari inesset, & hæc illi invicem, & subdit: *Quod ius ad tertium genus tractum est.* (3) Quid illi? si idem ius tractum est, ergo erit tacita, quia, quæ se vulgari insinuat, tacita est: sed astutè potius, quam verè. Ius illud tractum est, vt Reciproca vtrùmque teneat casum: sed diverso quidem modo, ac vulgaris simplex; nam cum ea verba, si hæres erit, præter vulgarem nulli conveniant, necesse quidem fuit intelligi pupillarem, sed tacite: non hic item; Reciprocæ verba nullam exprimunt, ergo vnicuique possunt adscribi: hinc aperi rationi ianuam, videbis expressam pupillarem esse, quæ sub Reciproca. Remoto, seu fracto hoc repagulo, exorbitare, eorumque, qui non omnino fidei litarunt, semitam ingredi, nolo, sed tritum, & calcatum iter sequi; nempe, matrem pupillari expressa excludi; me vide, & nullam hic divisionem. Mater non dicit inofficiosum, quia patris testamentum est, (4) ergo excluditur. Falso (inquient) hæc colliguntur saltem in quarta, quæ matri leges tribuunt, nam & frater querelam habet turpi instituta persona; non legitimam. (5) Falluntur legitimam habet, cum hæc turpis persona intervenit, hinc querela; volutent Iustiniani novas constitutiones; reperient; (6) diverticulum fortasse hoc quærent; haud à matre dici inofficiosum; sed petere posse, quæ à filio prætendit conditione ex lege. (7) Fores occlusæ sunt, id facere potest cui & quærela præsto est: (8) procul quærela? ergo & illud vetitum. Trepidas adhuc & nutas? age age, maiora suppeditabo fulcra: *Mater* (inquit Paulus) *ad hæreditatem admovetur, quia substitutio ad casum non existentium hæredum pertinet;* (9) si ergo pupillaris fuisset, non certè mater, sed substitutus. Verum vide quæ & Imperator: *Facta substitutione pupillari, vel expressa, vel sub compendio, si filius ante pubertatem obierit, eos habeat hæredes, quos ei pater dictavit?* (10) quod si Imperatorem, & Iurisconsultum testes elevant, quid facient Ponti-

fici,

(3) L.4. in princ. & §. primo, ff. de vulg.

(4) L. Papinianus 8.§.hæc impuberis, ff. de inoffic.

(5) L.frater, Cod. de inoffic. §. sent. inst. eod.

(6) Auth. de hæred.& falcid.§.primum itaque.

(7) L.omnimodo, ff.de inoffic.

(8) D.l.omnimodo.

(9) L.Lucius 35.ff. hoc tit.

(10) D.l.precibus.

fici; qui his ipsissimis verbis rescribit? *Licet autem filius testamento suo matrem portione iure naturæ debita privare non possit, pater tamen in testamento, quod filio impuberi facit, potest, nam testamentum huiusmodi pupillare, paternum, vel paterni potius pars est.* (11) Ergo per alium id agam, quod non per me? (12) Quidni? nam & si tu nequeas, (13) haud tua id indulgentia pater, sed legis authoritate. (14) At nonne suo iure privabitur mater? (15) Minime: nullum habet ius mater nisi in testamento filij; à quo saltem legitima repelli nequit; sed pupillaris substitutio, tabellæ, & linum patris sunt. (16) Turpe quidem parentis privilegium exclamas, qui secum matris, & detrimentum aufert, & damnum. (17) Tempera vocibus; monstratum satis, nullum hic, privilegium, idque ex meracissimo iure patri datum; hoc patria potestas, hoc Mores, hoc Lex: Esto. Sed quare in Iustinianea mater substitutione, quæ vivum præfert pupillaris exemplum, (18) non excluditur? (19) quia non in omnibus similitudo. Itaque properate manus tollere, faterique repulsant matris, nam

Quod modo proposui non est sententia, verum est
Credite me vobis folium recitare Sibyllæ.

(11) Cap. si pater, de test. in 6.
(12) Contra l. neque per se, Cod. de here. inst. l. minor, §. fin. ff. de procur. l. nemo plus, ff. de reg. iur.
(13) Auth. Presbyteros la 2. Cod. de Episcop. & Cleric. l. si filius tuus, Cod. inoffic. dotibus.
(14) D. l. 2. hoc tit. princ. inst. de pup.
(15) Contra l. pater fam. ff. de hære. instit.
(16) Vt rectè probat d. l. Papirianus, §. sed nec impuberis.
(17) Contra l. impuberis 90 ff. de administr. tut. l. cum filius fam. 28. de milit. test.
(18) Princip. inst. de pup. l. humanitatis, C. de impulsor.
(19) Dict. l. humanitatis, iuncta aut. defuncto Cod. ad Senatusc. Trebell.

CAPVT IX.

Matrem tacita Pupillari non excludi.

IDEM esse in ea, quæ tacitè inest vulgari expresse, nonnulli protendunt. An & verè acris iudicij res est. Aures tamen faciles præsta: paucis expediam. Primum casum; *si hæres non erit*, ad secundum, *si erit & posita non dum prætexta moriatur*, protrahi divi fratres sanxerunt. (1) De hoc nullæ rixæ: illud maximè pugnatum; num matre superstite, cui filij hæreditatem ab intestato Senatusconsultum Tertullianum defert (2) substitutus insitæ illius pupillaris vi succedat. Negant, cui rectus animi sensus: *Non est incerti iuris* (sit Imperatori veneratio) *quod si quidem in patris militis potestate positus primo tan-*

(1) L. 2. §. penult. §. iam hoc in re 4. ff. hoc tit. l. quamvis 4. C. de impub.
(2) §. 1. & 2. instit. ad Senatusconsult. Tert. §. 1. inst. vnde cogna. *Vlp.* tit. 28. *Paulus* 4. sent. l. 2. ff. ad Tertull.

tantum casu habuit substitutum, & patris hæres extitit, eo defuncto ad te omnimodo eius pertineat successio. (3) Quid potuit clarius? fortasse prohibent caligæ, ne in illis, de quibus Imperator, tabellis idem ac in cæteris ius censeatur? procul ab illis, quæ scripto non carpuntur, coniecturæ. (4) Esto: non item præsumptiones, ex quibus ea pupillaris tacita; (5) nec vlla iubet lex scriptioni adhærescentes nos voluntatem neglectui habere; sed quod in alijs solemne, statutũque est, à nobis in ijs non requiri: hæc ab ipsa veritate dictata excipias, observes. (6) Multi tamen, quos prætesum tam tritæ opinionis, eam eunt funditus eversum; sed obsiste, herbam dabis: quem admovent lapidem? an eandem taciti & expressi vim esse, (7) matrèmque tacita excludi, quia expressa? non illud æternum vere; (8) non hic vbi absolutè expressa; non absolutè tacita, sed tacito intellectu contra matrem non admittendo substitutum vocat: an idem obtendunt, quoniam quæ sub reciprocæ persona latet, substituto favet, (9) in qua idem, at in vulgari contecta ius? (10) tacita hæc omnino, & contra testatoris verba admissus substitutus: Expressa illa saltem genere verborum, & iuxta verborum sensus admissus substitutus: idem ergo in illis Ius, in pupillari scilicèt obducenda; at diversum in obductionis modo. Audiamus Iurisconsultum quem in nos armant. Lucius Titius duos filios, legitimum alterum, alterum naturalem, institutos invicem substituit; adita hæreditate moritur legitimus; extruso naturali filio obviam se mater facit, quia ille in secundum casum substitutionis capax haud erat. (11) Finge capacem; nonne mater operietur fortis? quidni, si ea pupillaris reciprocæ partus esset? ideò nec tacita. Haud plus Imperator, eo, quo nos profligare adversari maximè arbitrantur, loco. (12) Admittitur mater, quia cohæres est; quia pater suæ substantiæ partem vxori relinquens, multo magis & luctuosam hęreditatem ad matrem venire iuravit. Sistatur hic rationũ cursus; Huius Pol iuris deficiet amnis, (13) & subintrabit substitutus. Non ea sola ratio, sed hæc data comes; quia equum est, matrem mœrore attritam filij immaturo fato, luctuosa eius hæreditate non privari. Quæ sive

cohæ-

(3) L. precibus, Cod. de impub.

(4) L. 1. Cod. de test. milit. l. 1. l. si miles vnus 6. l. si miles 41. ff. eod.

(5) *Menoch.* lib. 4. præsumpt. cap. 39. num. 8. & 18.

(6) L. Lucius 40. in princ. & l. divus 24. ff. de test. milit.

(7) L. cum quid 3 ff. si cert. pet.

(8) L. 2. ff. quemadmod. vsuf. amittat. l. creditor §. si inter, ff. mandat.

(9) L. Lucius, ff. hoc tit.

(10) L. quamvis, Cod. de imp.

(11) L. Lucius 45. ff. hoc tit.

(12) L. fin. Cod. de instit. & substit.

(13) L. quod dictum 32. ff. de pact. L. in omnibus 88. de reg. iur.

cohæres data sit, sive non, semper stat; Nec eas tacitus hic intellectus fores perfringere debet; quas maternum ius occlusit: quid si Imperatorem faciant de ijs loquentem, quæ nec per somnium senserit? testator posthumo pro parte instituto, si non nascatur, secundum assignat hæredem: eo non nato nemo audeat substituto litem movere. Natus vero si sit & extinctus hæreditate non adita; dic sodes quis hæres? hoc Imperator tractat, disputat, ventilat. Falluntur qui censent differi ab eo de nato posthumo, & post aditam hæreditatem impubere adhuc mortuo: nulla aditæ hæreditatis mentio, cuius aditio futilem Papinianeæ, & Vlpianeæ dubitationis reddant mentionem; cum sublata iam à Diocletiano sit. (14) Frivolam quoque, & putidam efficiat Iurisconsultorum rationem; quid enim si adita hæreditate de pupillari tacita sit sermo, referat matrem cohæredem esse, necne? at *eius hæreditas* dicitur, & *luctuosa*, & *hæreditas*; Filij ergo; nam si patris, *portio* potius *hæreditatis*, nec *luctuosa*, & *suo*, non *eius* diceretur. An, & grammatici personam induimur? fiat; non illis ilimatum, inexasceatùmque *eius* pro *suo* scribere; nec aditio in causa quin filij portio dicatur *luctuosa*, quæ si quod futurum erat intueamur, & *hæreditas* rectè dicetur. Hæc fortasse probabuntur, quibus, & vniversa Bartoli; & ijs matrem non excludi, displicet Bartolus? (quod merito nonnunquam) anticis adhære; minus haud dabis non excludi matrem.

(14) Dict. l. precibus.

CAPVT X.

Compendio factam à Pagano verbis communibus post pubertatem flecti ad fideicommissum cum interpretatione tamen Papiniani.

VERBIS directis, Civilibus, Legitimis post pubertatem vni militi substituere datum: precarijs obliquis, inflexis haud cuiquam vetitum. (1) Accidit & aliquando compendio orationis substitutionem fieri verbis quæ quocumque vocas veniunt. Id si

(1) Argumēto huius nostræ legis, & l. cohæredi 41. §. quod si hæredem, ff. hoc tit. §. fin. inst. de pup.

si à Pagano factum, nec prætextæ positionem mors filij præverterit, substitutio ad fideicommissum flectitur, cum Papiniani tamen interpretatione laudata nunquã satis. (2) Præcurro? paulum revertar? trigemina est conditio causalis, potestativa, mixta.

Primam fortuna, alteram honorati voluntas, postremam & hæc, & illa vna adimplent: (3) mortis conditio, causalis; tota pendet in fato; & hæc sola in hac substitutione apposita ex mente Papiniani explicanda; vt nimirum tacitam eam *si sine liberis* conditionem sibi insitam celet; cæteras excludo: proniorem, propensiorèmque in eum, cui restitui oportet, testatorem illæ ostendunt: haud illa. Nec inculcandus hic Lucius, qui nisi eam prudenti consilio addidisset, nepotes haberet extrusos. (4) Quid nos cum substitutione directa vulgari? an fortasse, quia Principis indulgentia furioso facta eiusdem filij agnatione rumpitur? (5) sed sibi Lucius hæredem dixit; hic filio, qui simul ac ipse sibi potest inscribere hæredem, explicat se à paterni testamenti nexu, nodisque. Scribere vero vel necessarium suscipere hæredem pariare libet: ergo natus filius substitutionem à patre factam solvit & merito; non idem in Lucij tabulis, à quibus ratio ea abhorret. Profectò dignus Papinianus laude, cui paterna soboles cordi; non quia id ipse constituerit: interpretandi munus rectè ille obeat; (6) haud tamen quod purum est in conditionem vertat: (7) sed quia sublime ei ingenium: quo altè adeò parentum mentem penetravit, vt suspecta eorum in liberos affectione, pietatèque ijs à natura indita, voluntate quòque indagarit, norit, detexerit. Vnde ipsomet iure, ipsa lege conditionem eam inesse appareat: si quidem lex iubeat fideicommissa ex voluntate pendere, (8) & voluntas ea fuerit, vt liberis haud præferretur substitutus: attamen haud desino mirari, cui voluntas hæc innotuerit.

Scripto? (9) In testamento ne verbum quidem, imò contrarium colligemus, purè quippe fideicommiserit; (10) erige te ad exemplum: qui patronum hæredem instituerit, cum maxime vellet fratrem, idque sciretur, neuter ad hæreditatem admittitur. (11)

(2) L. cum avus 101. ff. de cond. l. generaliter, §. cum autẽ, Cod. de inst. & subst. l. cum acutissimi, Cod. de fideicomiss.

(3) L. vnica, §. sin autem, C. de cad. toll. l. fin. Cod. de necess. ser. hæred. inst. vel subst.

(4) L. Lucius 85. ff. de hæred. instit.

(5) L. ex facto 43 ff. hoc tit.

(6) L. 2. §. deinde, ff. de orig. iur.

(7) L. 1. §. si quis simpliciter, ff. de verb. oblig.

(8) L. penult. ff. de leg. 1. l. cum proponebatur, ff. de leg. 2

(9) L. si vnum ex familia 67. §. si omissa, l. cum pater 79. §. cum imperfecta, ff. de legat. 2.

(10) L. 1. ff. de con. & demonstr. l. omnia 32. in princ. ff. de leg. 2.

(11) L. quoties 3. in princip. ff. de hered. instit.

Con-

Coniectura? (12) coniectura inquit Accursius legitima est probatio, veluti testium, & id genus: Cuiacius, ex manifesto signo quo ducitur, coniecturam dicit, quod circa Carinus probationibus monstrari defuncti voluntaté cupit. (13) Cuiuscemodi hìc nullæ sunt. Vidimus itaque testamentum illius, qui cum institutioni conditionem inserere voluisse crederetur, nec inseruerit, penitus everti. (14) Vidimus difficilia captu non scripta censeri; multò certè magis omnino non scripta. (15) Sed verius est Papinianum ad coniecturas intendisse ingenij aciem, ijsque prorsus occurrisse; siquidem quod plerùmque accidit, certum est signum, & inde coniectura. (16) Pietas vero parentis, quæ & quanta in illis pectoribus? qui se in pericula dare; non dicam & in mortem? vt filijs non vita, sed facilis vita maneat, vltro habent: hinc Papinianus voluntatem coniecit, & dictante natura; quæ proprio sanguini extraneum in hæreditate præferri, indit haud credendum. Secus si pater substitutionem non sub conditione mortis, sed sub alia quacùmque causali conceperit. Nam si fideicommissarium viventi filio proponit, nonne & nepoti? (17)

(12) L. quisquis 93 ff. de leg. 3. d. l. cum proponebatur.

(13) L. cum virũ, Cod. de fideicom.

(14) L. 9. §. tantundem, ff. de hær.

(15) L. 2. quæ primum scrip.

(16) Arg. l. antiqui. ff. si pars hære.

(17) L. penult. §. nam licet, Cod. de bon. patern.

CAPVT XI.

Militem haud censeri simplici fideicommisso hæredem in legitima gravasse.

ECCE iterum Crispinus, & est mihi sæpè vocandus, Ad partes, ait Iuvenalis; Ego verius de milite, qui toties nos ad scænam revocat; vt iam morosus fiat: ita est, & hoc ex privilegio. Certè iure isto ferè omnes illigantur, vt filio, si non in totum, saltem partem à lege destinatam immunem relinquant; (1) Aliàs est querela in promptu, vel totum testamentum discindere. (2) Quota ista pars? quartam iam pridem à Iurisconsultis diffinitum, (3) qua tuti, & securi frui, potirive filij queát. Dubitatur de milite; imò verò, velit ipse modo; leges dabunt; (4) sed an cum id non expresserit interpretatione iu-

(1) L. omnimodo 30. cum seqq. Cod. de inoff.

(2) L. quoniam 32 Cod. eod.

(3) §. igitur vlt. inst. de inoff.

(4) L. fin. in princip. l. testamentum 29. l. de inoff. eod. dict. tit.

vetur. Illud dubium; profecto, si haud vetitum tacitè aliquid facere, cui datum expressè, (5) nec militi vetitum. Vis maius robur? hoc age: præterit filium miles, hoc ipso privat legitima. (6) An non magis privabit si fidei eius commiserit, vt restituat? sanè dixerit fortasse quispiam, cui boni humeri; nos vero huic opinioni suas sibi res iubemus habere: præteritio militum pro exhæredatione habetur; (7) Exhæredatus vero nihil habet, idcirco expressè videtur legitimam ademisse; cæterum, cum potest, iure communi & miles censetur; (8) hic maximè, vbi contra naturam, qua ea portio debita est, (9) militem aliquid voluisse haud facile inducar, vt credam. Plura possem; sed & hoc excidit è linea, & est mihi vt verè fatear algà vilius, imò & à tergo monent,

Claudite iam rivos pueri, sat prata biberunt.

(5) L. cum quid 3. ff. si cert. pet. l. 3. de leg. 1.

(6) L. sicut certi, de milit. test. §. penult. inst. de exhæred. lib.

(7) D. §. penult.

(8) L. Centurio hoc tit. & l. quamquam 3. & l in testamento 6. Cod. de milit. test.

(9) L. 1. Cod. de port. quæ lib. dam. cap. si pater, de testament. in 6.

FINIS.



ME:

MEMORIAL, O DISCVRSO INFORMATIVO IVRIDICO, HISTORICO, POLITICO:

DE LOS DERECHOS, HONORES, PREHEMINENCIAS, Y OTRAS COSAS, QVE SE DEVEN DAR, Y GVARDAR A LOS CONSEJEROS HONORARIOS, Y IVBILADOS.

Y EN PARTICVLAR SI SE LES DEVE LA PITANZA QVE LLAMAN DE LA CANDELARIA.

DIRIGIDO

AL REY NVESTRO SEÑOR;

POR EL DOCTOR DON IVAN DE SOLORZANO Pereira, Cavallero del Orden de Santiago, de su Consejo Supremo de Castilla, y del de las Indias, y Iunta de Guerra dellas, y de la de Minas.

Año  1642.

Sidonius Apollinar. lib.8.epist.10.

Moris est eloquentibus viris, ingeniorum facultatem negotiorum probare difficultatibus, & illic stylum peritum, quasi quemdam fœcundi pectoris vomerem figere, vbi materiæ sterilis argumentum, velut arida cespitis macri gleba ieiunat. Scaturit mundus similibus exemplis.

Vopiscus in Aureliano.

Curiositas nihil recusat.

Plin.Iun.lib.6.epist.9.

Habet hoc solicitudo, quòd omnia necessaria putat.

Idem lib.3.epist.1.

Nam iuvenes adhuc confusa quædam, & quasi turbata non indecent: senibus placida omnia, & ordinata conveniunt, quibus industria sera turpis ambitio est.

Sidon.lib.4.epist.4.

Modò tempus est seria legi, seria scribi, deque perpetua vita potius quàm memoria cogitari, nimiùmque meminisse, nostra post mortem non opuscula, sed opera pensanda.

Livius lib.7.

Parva sunt hæc, sed parva ista non contemnendo, Maiores nostri maximam hanc Rempublicam fecerunt.

SVMA

SVMA POR MAYOR DE LOS PVNTOS principales, que se tratan en este Discurso.

I.

ESstudios, grados, y años de Letura del Autor en la Vniversidad de Salamanca, y Catedras que tuvo, y llevò a grandes Opositores, y lo que deve estimarlo, ex num. 1. ad 9.

II.

PRofessar en tal ministerio, es de gran estimacion, y se puede contar por servicio, y mas aviendo tenido tan ilustres Oyentes, los quales, aunque sean buenos, se mejoran con la enseñança. Pruevase la gloria que de esto resulta, ex n. 9. ad 17.

III.

SErvicios del Autor en las Indias, a donde passò por Oidor de Lima: Libros que se le mandaron escrivir, y ha impresso del derecho, y govierno de ellas, y su estimacion. Y que la acrecienta el averlos escrito sin faltar nunca à las ocupaciones ordinarias, y extraordinarias de sus cargos, y oficios, ex n. 17. ad 34.

IV.

APrProbacion que del Autor hizieron los Virreyes. Carta en que manifestò la suya el Marques de Montesclaros. Aprecio que se deve hazer de tales aprobaciones, ex n. 34 ad 43.

V.

COmo fue llamado a servir en España, Plaças que en ella se le han dado, y que las tiene en mas, porque han sido ganadas dedo a dedo, y por grados, sin aver pretendido alguna ambiciosamente, ex n. 43. ad 58.

VI.

MErced que el año de 1633. se le hizo de Plaça de Fiscal del Supremo Consejo de Castilla con preheminencias de Consejero, y que se escusò de aceptarla, por hallarse achacoso de los oidos. Tratase de este impedimento, y quando llega à ser del todo exclusivo de los Magistrados. Y de lo que exceden los que aceptan oficios, de que no pueden dar buena cuenta, ex n. 58. ad 72.

VII.

QVE conformandose con su suerte, y para endereçarla como mejor pudo, cosa en que tienen gran mano los Reyes: suplicò se le hiziesse merced de Plaça Honoraria, y Iubilada del Cōsejo, de cuya Autoridad se dize algo. Y mas de quan honestas, y devidas son estas Iubilaciones a los que han servido bien, aunque ay pocos que las apetezcan: y apuntanse las comodidades, y consuelos de la vida quieta, y retirada, y exemplos de algunos que la desearon, y consiguieron, ex n. 72. ad 99.

VIII.

COmo V.M. hizo al Autor la merced que le suplicò, aventajandola con mandarle, que no se escusasse por aora de servir la Plaça del de Indias, y honrandole sobre sus meritos, con las palabras de su Real Decreto, las quales, y el Titulo que se le despachò de esta merced, se ponen a la letra, ex n. 99. ad 105.

IX.

HOnor quan gran bien es, quan devido a las Letras, quanto sube de punto concedido por los Reyes, por el examen que hazen para concederle. De que nace tenerse por sacrilegio dudar de los meritos del honrado. Y que aun se aventaja quando se consigue a fuerza de ellos, y en remuneracion de servicios, ex n. 105. ad 117.

X.

QVE algunos no han hecho el concepto, y aprecio devido de la merced de esta Plaça, por parecerles solo titular, y sin exercicio. Y que esto ha dado ocasion al Autor para descubrir en

este

este Discurso los honores, y comodidades de ella. Y que a todos es licito defender los que les pertenecen. Y mas quando (como en este) en esta defensa se encierra tambien la de la grandeza del Principe que los concede, ex n.117. ad 131.

XI.

COmo los Principes Soberanos son fuente de la jurisdiccion, Tribunales, Magistrados, Dignidades, y Oficios de sus estados, salarios, honores, preheminencias, y comodidades de ellos, y los muchos que se han ido criando en varios tiempos, y en varias Naciones, y los Titulos Honorificos que se les han dado, y variacion que en ellos han hecho los mismos tiempos, ex n. 131. ad 141.

XII.

COmo demàs de los Magistrados, y Ministros Actuales, se fueron introduciendo otros, que llamaron Honorarios, y Vacãtes, Adscriptos, Adscripticios, y Adlectos, Cinctos, y Discinctos. Traense infinitos Textos, y lugares, que de ellos tratan; y en què se diferenciavan. Las causas de estos nombres. Y en particular, què era lo que llamavan *Cingulo*, ex n.141. ad 162.

XIII.

POnense à la letra tres Varias, ò Formulas de Cassiodoro muy elegantes, en que trata de este genero de Plaças, Honorarias, Vacantes, y Iubiladas, ex n.162. ad 165.

XIV.

REfierense algunos Varones insignes que han tenido Plaças Honorarias. Declaranse con cuidado vnos versos de Ausonio Gallo. Y quienes se llamavan antiguamente Exsenatores, Exconsules, Exquestores, &c. ex n.165. ad 171.

XV.

HOnor verdadero qual es. Varias difiniciones, y significaciones del Honor, segun las varias causas de que se origina. Tratase del que se deve a los Magistrados, y se les ha guardado siempre en todas Naciones, y con quan justa causa. Que por esto aun el mismo Magistrado se suele llamar Honor, y se tiene por sacrilegio no se le dar. Y que deven mirar, y bolver por èl, aunque en esto no han de proceder ambiciosa, ni soberviamente. Y que el mismo Principe deve preciarse de que sean honrados, ex n.171. ad 187.

XVI.

QVE los Consejeros Honorarios, y Iubilados gozan regularmente de todos los Honores, y preheminencias, que los Actuales, y les compete el nombre de Ilustres. Declaranse muchas leyes. Tratase de los Titulos abusivos, Obispos Titulares, Consules suffectos, y Ministros subrogados, ex n.187. ad 194

XVII.

QVE no deven perder la estimacion estas Plaças por carecer del exercicio, antes con esso se les quita lo que suelen tener de penoso. Ponderanse los nombres Honos, y Onus; y su alusion, y paranomasia, ex n.194. ad 205.

XVIII.

COnfiessase, que los Honorarios, aunque primeros en tiempo, eran, y deven ser precedidos por los Actuales, ò Administrantes, como tambien los Supernumerarios por los Numerarios, si el Principe no declara lo contrario, ex n.205. ad 213.

XIX.

DIzese lo contrario en los Iubilados despues de aver servido, y en premio de ello, que estos conservan su precedencia en memoria de su Dignidad, cuyo caracter les dura lo que la vida. Traense para ello muchos Textos, exẽplos, y autoridades. Y tratase de los Titulos, que renuncian en vida sus Estados, ò feudos: y la razon que ay para llamarse perpetuos los oficios concedidos a beneplacito de los Reyes, ex n. 213. ad 229.

XX.

QVE en la Plaça del Autor no recibe esto duda, por estar assi declarado, y aversele dado con precedencia a to-

a todos los que juraron el mismo dia. Y la gran estimacion que haze de esto, ponderando algunos buenos lugares para ello, ex n.229.ad 233.

XXI.

POnese en question, si a los Consejeros Honorarios les pertenecen algunas comodidades pecuniarias. Resuelvese, que no, dando la razon de dudar, y de decidir. Pero que los Iubilados no tiene duda que las gozan, y los salarios por entero, como los que se ausentan con licencia. Dase la razõ de diferencia entre vnos, y otros, y explicanse muchos Textos, y traense muchos exemplos, ex n.233.ad 248.

XXII.

REfierense, y ilustranse las razones que ay para conservar los salarios a los Iubilados por edad, ò por enfermedad. Y quan devido es este premio, y descanso a los que han trabajado. Y que le pidan, y apetezcan los que no se hallan con fuerzas para servir, y lucir, como antes solian, ex n.248.ad 254.

XXIII.

DE que edad se escusavan en Roma los Senadores, y en qual se puede vno tener por viejo regularmente. Señalase la de sesenta años. Refierense los trabajos que la vejez trae consigo, y porque a los Sexagenarios los llamavan, *Depontanos*? y a los Iubilados, *Rudedonatos*? y las Naciones, que matavan a los viejos, por juzgarlos por embaraçosos, ex n.254.ad 270.

XXIV.

QVE la jubilacion es premio, y remuneracion de servicios, y consuelo de los trabajos, en que, ò por vejez, ò por enfermedad se hallan los Iubilados, y que todo esto, y lo que mas es, la grandeza del Principe, que nunca quita, ni revoca lo vna vez dado, faltara, sino se les continuaran los salarios, propinas, y emolumentos, ex n.270.ad 274.

XXV.

QVE si al Autor no se le mandaron dar los de la Plaça de Consejero de Castilla, fue por aora, porque se le conservan los de la de Indias, y dos salarios no se dàn regularmente. Y avien do de ser vno, pareciò justo, que fuesse de la que se le mandava exercer, y servir. Y que es llano, y conforme a su Titulo, que en queriendo gozar de la jubilacion, se le deve, y ha de mudar a la Nomina de los del Consejo de Castilla, ex n.274.ad 288.

XXVI.

LOS Honorarios, y Iubilados conservavan la veneracion, y aclamacion, que los pueblos haziã à los Magistrados quando salian en publico: explicanse muchos Textos, y lugares, que tratan de estas aclamaciones, ex n.288.ad 295.

XXVII.

QVE asimismo conservan las insignias correspondientes al cargo. Refierense muchas de ellas. Y en particular la de los Carpentos, ò Coches, que se permitian a los Magistrados, y los Textos que de ella tratan, y infierese à la Pragmatica de los Coches. Y si los Doctores, solo por serlo, pueden traerlos, ex n.295.ad 308.

XXVIII.

QVE tambien gozan del lugar que se deve a los Magistrados, ò Consejeros Actuales, en los Tribunales, y Consistorios, aun quando vàn a ellos cõ mo reos, ò litigantes. Tratase del Honor de estos lugares. Asciento de los Nobles en los Estrados. Y que los Iubilados no solo conservan el lugar, y antiguedad que tenian, quando jubilaron, sino vàn ganando otros, y que a no ser assi, se pudieran llamar *Incitos*, y que significa este vocablo, ex n.308.ad 316.

XXIX.

QVE gozã de entrar a besar la Real mano, quando se admiten a este favor los Consejos. Dizese, quan grande es, y que origen tuvo, y de la adoracion de la Purpura, hincar la rodilla, y otras ceremonias semejantes. Y que la de besar el pie, solo se conserva en los Papas, y las que vsan, y como los Reyes de Castilla, ex n.316.ad 329.

XXX.

QVE se les deve el Honor de la interessencia, y concurrencia con los demàs Consejeros en las Procesiones, Espectaculos, y Fiestas Teatrales, y Representaciones, y en las Comidas, y Bāquetes de las Pasquas, que se dàn por los Presidentes. Y pruevase todo con buenos Autores, ex n.329.ad 342.

XXXI.

QVE se les deven los Nombres, y Titulos Honorificos, con que suelen ser nombrados los Consejeros Actuales del Supremo Consejo. Refierense, y glossanse muchos. Y en particular el de Senadores, y el de Señores, y de donde se derivò. Y que deven ser llamados Señores en presencia, y en ausencia, ex n.342.ad 375.

XXXII.

DE la inmunidad que deven gozar en tributos Reales, y personales, sisas, y derramas, tutelas, guardas, y rondas de las Ciudades, y sus Puertas en tiempo de peste, ò de guerra. Y porquè causas se les conceden, y quando cessan, y de la Patria potestad, servicios de las Curias, y de las muchas cargas, y gastos que en Roma tenian sobre si, y sus haziendas los Senadores, ex n.375.ad 415.

XXXIII.

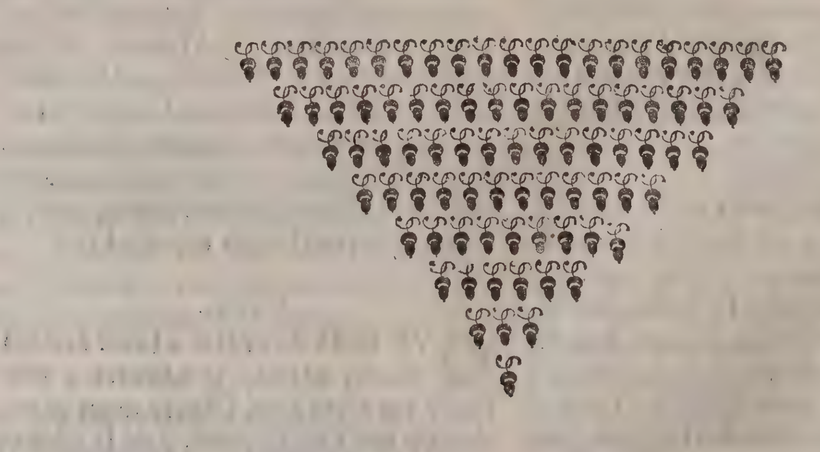
QVE comodidades pecuniarias, ò lucrativas pueden pretender los Consejeros Honorarios, y mucho mas los Iubilados. Tratase de las Casas de aposento, elecciones, y socorros extraordinarios, Fiades, Remates, Portes, Annonas, Riego de sus puertas, y otros vtensilios, que pertenecen a Honores, y del salario que se solia llamar *Cellariense* en tiempo de los Romanos, ex n.415.ad 458.

XXXIV.

DE la Pitança de la Candelaria, y origen, y causa de ella, y que entra en nombre de Honores, y no de salarios, nì emolumentos. Traense muchas, y eficaces razones, autoridades, y exemplos para probarlo. Y por ser este el punto mas controverso, se ha puesto en tratarle, y se deve poner en leerle mayor cuydado, ex n.458.ad 486.

XXXV.

COncluyese este Discurso, librandole de la objeccion de dilatado, ò prolijo, y que la grandeza de V.M. pide, que siempre deva desear, y mandar, que sus Mercedes, y Honores tengan muy colmados efectos. Traense para esto algunos buenos lugares, ex n.486.ad 489.



SEÑOR:



L Doctor D. Ioan de Solorzano Pereira, Cavallero del Orden de Santiago, del Consejo de V.M. y del de las Indias, y Iunta de Guerra dellas, y de la de Minas. Digo, que ha mas de quarenta y dos años que sirvo a V. M. Los * doze primeros, leyendo, y professando 1
ambos Derechos en la Insigne Vniversidad de Salamanca, contada * con razon entre las 2
mayores del Orbe por Clemente V. Romano Pontifice en la *Clem. 1. de Magist.* ibi: *In Salmantino per Hispaniæ Prælatos*, y puesta como por idea, ò dechado, a que se deven ajustar todas, por Lucio Marineo Siculo *lib. 2. rer. Hisp.* Antonio Possevino *lib. 1. Biblioth. cap. 5. fol. 3.* y Midendorpio *de Academijs totius Orbis part. 1.* No menos dignamente que la * Alexandrina, de quien refieren Galeno, y Ammia- 3
no Marcelino, aver tenido tan grande estimacion en su tiempo: *Ut Medicis ad commendandam artis auctoritatem sufficeret, si dicerent, se Alexandriæ eruditos: tanta erat loci dignitas, & æstimatio*: ò que la de * Roma, a quien Sidonio Apolinar *lib. 1. epist. 6.* y Casiodoro *lib.* 4
4. var. epist. 6. llaman, *eloquentiæ fœcundam matrem, legum domiciliũ, gymnasium litterarum, curiam dignitatum, virtutùmque omnium latissimum templum.*

DONDE a fuerza de estudios, y lucimientos, sin otro favor humano,

Nulla speciosa est victoria, quam virtute vincere,

consegui * todos sus grados, y Catedras, en edad tan temprana, que 5
pude dezir con Ovidio *lib. 4. de Tristibus Eleg. 9.*

Carmina cùm primùm populo iuvenilia dedi,
Barba resecta mihi terve, quaterve fuit.

ò con Pindaro *Ode 4. Olymp. ex traduct. Sadorij,*

—— Annos præveniens labor,
Conspergit interdum virentem
Canicie celeri iuventam.

ò con Persio *Satyra 4.*

Scilicet ingenium,& rerum prudentia velox
Ante pilos venit.

6 Y llevando algunas, con mucha gloria, * à tan grandes Opositores, que aun me la pudiera dar solo averselas competido, como Aiax Telamonio lo dixo de Vlysses, en la contienda que tuvieron sobre las armas de Achilles, apud Ovid. *lib.* 13. *Metamorph.*

Ipse tulit precium iam nunc certaminis huius,
Quod cùm victus erit, mecum certasse feretur.

Acheloo vencido en la lucha por Hercules, apud eũdem Ovid. *lib.* 6.

——— ——— Nec tam
Turpe fuit vinci, quàm contendisse decorum est,
Magnàque dat nobis tantus solatia victor.

y Virgilio *lib.* 10. *Æneid.* hablando de Turno, muerto a manos de Eneas:

Hoc tamen infelix miseram solabere mortem
ÆNEÆ Magni dextra cadis.

donde los Padres Luis de la Cerda, y Iacobo Pontano sus Comentadores traen otros muchos lugares para el intento.

7 Y huvo alguno destos Opositores, * que no se dedignò de confessar, y embidiar estos triunfos, aun despues de verse EMINENTE en la Purpura, y ILVSTRISSIMO en aver llegado a tener en sus manos el Clavo, ò Governalle de la Capitana Real desta gran Monarquia de España, en la Presidencia de su Consejo Supremo.

8 Cosa que devo estimar, * y estimo mucho, pues Plinio Iunior llegò casi a desvanecerse, de aver concurrido con Cornelio Tacito, y que teniendolos por iguales, se tratasse de los estudios del vno, quando se tratava de los del otro, como lo confiessa *lib.* 7. *epist.* 20. diziendo: *Quo magis gaudeo, quod si quis de studijs sermo, vnà nominamur, quòd de te loquentibus statim occurro, & tot vinculis nos studia, mores, fama, suprema denique hominum iudicia constringant*; & *lib.* 9. *epist.* 23. ibi: *Exprimere verbis non possum, quàm sit iocundum mihi, quòd nomina nostra, quasi litterarum propria, non hominum, litteris redduntur: quòd vterque nostrùm his etiam ex studijs notus, quibus alitèr ignotus est, &c.*

9 Y no pongo sin causa estos años, y ocupacion de letura, en * numero de servicios, pues la Sagrada Escritura la coloca entre las Estrellas, *Daniel* 12. *vers.* 3. *Qui autem docti fuerint, fulgebunt quasi*

splen-

splendor firmamenti: & qui ad iustitiam erudiunt multos, quasi stellæ in perpetuas æternitates. Y aunque Agripina diò en rostro a Seneca con ella, y llamò *Professoria* su lengua, como lo refiere Cornel. Tacit. *lib.*13.*Ann.* mucho mas cierto es, que puede honrar qualquier dignidad, segun lo reconoce el mismo Tacito *lib.*2. *Ann.* diziendo: *Professione publica Dignitatem omnem ornari, non destrui.* Y mejor Seneca, quando enseña que no es menos vtil en la Republica, que la de los Magistrados: *Neque enim solùm Reipublicæ prodest, qui candidatos extrahit, & tuetur reos, & de pace, bellòque censet sed qui iuventutem exhortatur, qui in tanta bonorum præceptorum inopia, virtute instruit animos, in privato publicum negotium agit.* Y conduce lo de Casiod. *lib.*6.*epist.*6. *Reverendum honorem sumit, quisquis Magistri nomen acceperit, quia hoc vocabulum semper de peritia venit. Et in nomine cognoscitur quid sit de moribus æstimandum.*

Y assi siempre fueron * deseados, estimados, y premiados por los Principes bien entendidos, los Professores destas, y otras Sciencias, y Artes liberales en sus Escuelas, como consta de la *l.*1.6. y todo el *tit. C. de Profesor. & Med. lib.*10. *& de Profesor. qui in vrbe Constantinop. lib.*12.*l.*8.*&* 9.*tit. fin. l.*3.*tit.*10.*part.*2.*l.*8.*&* 9.*tit.*7.*lib.*9.*Recop. Novella Leonis Imperatoris,* ibi: *Utinam meis temporibus eveniat, stipendia militum in Doctores Artium absumi*; Symacho, que dize, que el estimar, y premiar este genero de servicios, engendra las artes, y es indicio de que la Republica anda florida, *lib.*1.*epist.*73. *Scis enim bonas artes honore nutriri, atque hoc specimen esse florentis Reipublicæ, vt disciplinarum Professoribus præmia opulenta pendantur*: con otros inumerables lugares, y exemplos, que junta largamente Pet. Greg. *lib.*17.*de Repub. cap.*1.*nu.*6. *& lib.*18 *per tot.* maximè *cap.*4.*&* 7. Simancas, Bobadilla, Egidio Romano, Ernesto Cothman, Ioã Chokier, Anton. Gomez, Graciano, Rebuffo, Horacio Lucano, Pedro Fabro, Osvvaldo, Thesauro, y otros que refiere novissimamente D. Francisco de Amaya, meritissimo Oidor que fue de Valladolid, *in d.l.*6. *C. de Professor. & Medic.* Franc. Zipeo *de Iudic. & Magistr. lib.*3.*cap.*3. y Laurencio Beyerlinch *in novissimo Theatro vitæ humanæ, littera A. pag.*39.*& seqq. & littera D. pag.*401.*&* 413. 10

A los quales se puede añadir * la varia de Cassiod. *lib.*9.*epist.*21. donde escriviendo al Senado Romano, debaxo de la persona del Rey Athalarico, trata, y exorna con elegancia este punto, y entre las 11

demàs vtilidades de ſemejante ſervicio, pone por digna de particular advertencia, que produce Conſejeros para el Senado, y facundos Ingenios para el Palacio: *Unde & generi veſtro creſcit ornatus, & cœtui provenit aſsidua lectione conſilium. Per quos & honeſti mores proveniunt, & Palatio noſtro facunda nutriuntur ingenia.*

12 Palabras, * que me alientan à tener en mas lo que ſervi, y mereci en el miniſterio que he referido, pues tuve ſuerte, que como del Cavallo Troyano en Armas, ſalieſſen de mis liciones, y generales en letras tan lucidos Oyentes, que han podido, y merecido de muchos años a eſta parte ocupar, y iluſtrar las Catedras, Chancillerias, Conſejos, Igleſias, y pueſtos mas ſuperiores, y autorizados de Eſpaña, y arrimar el ombro a ſu mayor peſo. Con que me hallo igualmente

13 vſano, * que Auſonio Gallo, de aver tenido por diſcipulo al Emperador Graciano, de quien dixo el Autor incierto de aquel ſu Epicedio:

Aurea & Auguſti Palatia iuſſus adire,
Auguſtam ſobolem Grammaticus docui.
Mox etiam Rethor, Nec enim fiducia nobis
Vana, aut non ſolidi gloria iudicij.
Cedo tamen fuerint fama potiore Magiſtri,
Dum nulli fuerit diſcipulus melior.

Y aunque los Oyentes por ſi ayan ſido, y ſean tales, que devan lo

14 mas de ſus eſtudios, y medras a ſu buen natural, no es poſsible * negar, que eſte ſe mejora mucho con la enſeñança, como lo confeſsò Aquilio Regulo en la donacion remuneratoria, que por eſte reſpeto hizo a Nicoſtrato ſu Maeſtro, referida por nueſtro celebre Iuriſconſulto Papiniano *in leg. Aquilius Regulus 27. D. de donation.* ibi: *Quoniam & cum patre meo ſemper fuiſti, & me eloquentia & diligentia tua meliorem reddidiſti, dono, & permitto tibi habitare in illo cœnaculo, eoque vti.* Y hablando de los libros, que ſon Maeſtros mudos, el Iuriſconſulto Iulio Paulo *in l. penult. D. ad exhiben.* ibi: *Sua intereſſe illos, aut illos libros ſibi exhiberi: cùm ſi eos legiſſet, doctior & melior futurus eſſet.* Y mejor que todos * el Prudente, y aunque ſin letras

15 doctiſsimo Comineo, *en el lib. 10. de ſu hiſtoria del Rey Luis XI. de Francia*, donde dize: *Doctrina vel meliores reddit homines, vel deteriores, pro cuiuſque ingenio, atque natura. Sed tamen veriſimilius eſt, aliquem ea fieri meliorem. Ac iſtud quidem vſu compertum habeo multos*

tos enim novi, quos à pravis & illaudatis consilijs eruditio sola retraxit.

A que alude * Cassiod. *lib.3.epist.*33. diziendo: *Gloriosa est denique scientia litterarum; quia quod primum est in homine, mores purgat: quod secundum, verborum gratiam subministrat: ita vtròque beneficio mirabilitèr ornat, & tacitos & loquentes*: lib.9.epist.7.ibi: *Doctrina siquidem, quos ab imperitis discernit, sapientibus amica societate coniungit, cui perfacile est ornare generosum, quæ etiam ex obscuro nobilem facit.* Et iterum lib.10.epist.3. *Accessit his bonis desiderabilis erudicio litterarum, quæ naturam laudabilem eximiè reddit ornatam. Ibi prudens invenit, vnde sapientior fiat: ibi bellator reperit, vnde animi virtute roboretur. Inde Princeps accipit, quemadmodum populos sub æqualitate componat.* 16

Sali * de Salamanca por fin del año de 1609. proveido por Oidor de la Real Audiencia de Lima en el Perù, por la Magestad del señor Rey D. Felipe III. padre de V.M. que està en gloria, à Consulta del Real Consejo de las Indias, cuyo Presidente a la sazon era el Conde de Lemos D. Pedro de Castro, sin averse tratado por mi de pretension semejante. El qual me animò, y aun puedo dezir obligò a que la acetasse, diziendo era del Real servicio, que yo fuesse a hazerme capaz de las materias de aquel Nuevo Orbe, especialmente de las tocantes a Iusticia, y Govierno, y recopilacion de sus Cedulas, y Ordenanças: porque se fiava, que mis letras, y pluma las darian el punto, y claridad que se deseava, y procurava, à imitacion * de las Noticias, Relaciones, y Descripciones, que en tiempos antiguos solian pedir los Emperadores Romanos, de las Provincias, aun no tan remotas, que llegaron a tener debaxo de su dominio, de que trata Prisciano en el *principio de su Cosmografia*, Philip. Bergomens. *in supplem. Chron. lib.7.* Cassaneo *in Catal. glor. mund. part.*12.*cons.*10. Simon Maiolo 1.*tom. dier. Canicul. colloq.*10.*pag.*262.*& 266. & colloq.* 16.*de Insulis, pag.*342. Y mas largamente Alciato, y Guido Panciro-lo en los doctos Comentarios que hizieron a estas Noticias, y yo en mi primer tomo *de Indiar. iur. lib.*1.*cap.7.n.17.& seqq.* 17 18

Y prometiòme, * que dispuestos estos trabajos, se me haria merced de traerme al Supremo Consejo de las Indias, para que en èl se censurassen, y perfeccionassen con mi asistencia, sobre que se me despacharon las Reales Cedulas que andan impressas al principio del dicho mi primer tomo. Lo qual se me vino a cumplir, aunque 19

tar-

tarde, dexandome detenido, ò olvidado en aquella ocupacion, ò destierro, diez y ocho años, en los quales por acà se acreditaron, y aventajaron mucho otros concurrentes, y oyentes mios, que tuvieron suerte de començar a servir mas cerca de la vista, y presencia

20 Real, * que es la que vivifica las medras, y lucimientos, pudiendo al contrario darlos por muertos, quien olvidado, ò ausente los solicita, como con elegancia lo dexò advertido Cassiodoro *lib.5.epist.25.* diziendo en persona del Rey Theodorico: *Quamvis munificentia nostra sit omnibus vbique gratissima, multo tamen acceptiora credimus, quæ nostri præsentia conferuntur. Quia maiora de conspectu Principis populi sumunt, quàm de largitate beneficia consequantur. Nam penè similis est mortuo, qui à suo Dominante nescitur: nec sub aliquo honore vivit, quem Regis sui notitia non defendit.*

Cumpli lo mejor que pude lo que se me ordenò, como V.M. lo

21 avrà visto * por los libros que yà andan impressos debaxo de su Real Nombre, y Proteccion, despues de averse censurado, y calificado repetidamente por Varones Doctissimos. Y no quiero detenerme en referir los Elogios con que los citan muchos Autores Naturales, y Estraños, que los alegan, porque fuera dilatar mucho este papel, y salir del compas de la modestia que he professado.

22 Aunque tambien * Plinio Iunior fue sumamente alabado della, y no le pareciò que excedia, quando citava en su abono testimonios agenos, antes dize, y protesta *lib.9.epist.23.* que recibia en ello mucho gozo, y contento: *Ego vero & gaudeo, & gaudere me dico: neque enim vereor, ne iactantior videar, cum de me aliorum iudicium, non meum profero.*

23 Y Ovid. * *lib.15.Metamorph.in fin.* no aguardò a que otros le celebrassen aquella obra, ni le prometiessen por ella la eternidad de su nombre, antes èl mismo juzgando por cierto, que la dexava alli vinculada, se atreviò dezir de si proprio.

Iamque opus exegi, quod nec Iovis ira, nec ignes,
Nec poterit ferrum, nec edax abolere vetustas.
Cùm volet illa dies, quæ nihil nisi corporis huius
Ius habet, incerti spatium mihi finiat ævi.
Parte tamen meliore mei super alta perennis
Astra ferar, nomènque erit indelebile nostrum,
Quàque patet domitis Romana potentia terris,

Ore

Ore legar populi, pèrque omnia sæcula fama,
Si quid habent veri Vatum præsagia, vivam.

en que siguiò los passos de Virgilio, Horacio, Stacio, Lucano, Propercio, y otros, que en el fin de sus obras se prometieron lo mesmo. Aunque Iulio Scaligero *lib.5. Poeticæ, cap.7.* en Virgilio, y Stacio reconoce alguna modestia, y a los demas nota de arrogancia, y sobervia.

Porque * lo mas seguro es remitir en esta parte nuestro juizio al 24
ageno, y aspirar solo a que la posteridad aprueve siquiera los buenos deseos, como Plin. Iun. lo dixo de si, *lib.9. epist.14. Posteris an aliqua cura nostri, nescio. Nos certè meremur, vt sit aliqua, non dico ingenio, id enim superbum, sed studio, sed labore, & reverentia posterum.*

Y digo, la *Posteridad*, * porque en vida pocos ay que aun puedan 25
conseguir esto, por ser ordinario (aunque muy justo) ser escasos en estimar, y alabar los escritos de los Autores que comunicamos, ò conocemos, como lo advierte Marcial *lib.5. epigr.10.*

Esse quid hoc dicam, vivis quod fama negatur.

& *lib.8. epigr.70.*

Miraris veteres Vacerra, solos
Nec laudas nisi mortuos Poetas, &c.

y Plin. Iun. *lib.1. epist.16.* que reprobando, como otros, esta mala costumbre, dize de Pompeyo Saturnino: *Nèque enim debet operibus eius obesse, quod vivit. An si inter eos, quos nunquam vidimus, floruisset, non solùm libros eius, verùm etiam imagines conquireremus: Eiusdem nunc honor præsentis, & gratia quasi satietate languescet? At hoc pravum, malignùmque est, non admirari hominem admiratione dignissimum, quia videre, alloqui, audire, complecti: nec laudare tantùm, verùm etiam amare contingit.*

Pues * conforme a otra dotrina de Cornelio Tacito *in vita Agri-* 26
colæ, aun de si mismo puede escrivir sin nota de arrogancia, quien obra hazañas dignas de gloria; y nunca estas pueden censurarse con mas fidelidad, y certeza, que quando se acaban de obrar: *Ac plerique suam ipsi vitam narrare, fiduciam potius morum, quàm arrogantiam arbitrati sunt: Nec id Rutilio, & Scauro citra fidem, aut obtrectationi fuit: Adeò virtutes iisdem temporibus optimè æstimantur, quibus facillimè gignuntur.*

Estos que refiero, y he publicado, * se escrivieron sin faltar nunca 27
a la

a la ordinaria ocupacion de la Plaça, asistencia, y consultas de los Virreyes, y otros graves negocios, y comissiones que tuve a mi car-
28 go;* y en particular la de la visita, y reparos de las minas de Azogue de Huancavelica, en que assisti, y trabajè indeffessamente casi tres años, y aviendolas hallado arruinadas, y sostenidas, ò ademadas en muchas partes con palos, las hize estrivos, y relexes fuertes, y firmes de cal, y canto, que son los que oy se conservan: de suerte, que puedo
29 dezir, lo que de si * el Emperador Octavio Augusto, apud Sueton. Tranq. *cap.* 8. alabandose de las mejoras de los edificios que añadiò, y mejorò en Roma: *Urbem nèque pro maiestate Imperij ornatam, & inundationibus, incendijsque obnoxiam, excoluit adeò, vt iure sit gloriatus, marmoream se relinquere, quam lateritiam accepisset. Tutam verò, quantum provideri humana ratione potuit, etiam in posterum præstitit.*

30 Consideracion * que puede, y deve, tales quales se juzgaren los libros, hazerlos mas estimados, ò disculpados. Pues Seneca assienta
31 por conclusion llana, *de brevit. vitæ, cap.* 6. *Nullam * rem benè exerceri posse ab homine occupato*; y Iuvenal *Satyr.* 7. que no admiten dos cuidados a vn tiempo los pechos humanos:

Pectora nostra duas non admittentia curas.

y Cassiod. *lib.* 9. *epist.* 21. *in fin.* que conviene, que los Professores de las Artes tengan salarios competentes, y bien pagados, porque no se diviertan de los estudios, con la ocasion de buscar por otras vias el sustento ordinario: *Cesset nunc illa satyris doctoribus querulis vsurpata sententia: quia duabus curis ingenium non debet occupari. Ecce iam habere tolerabile probantur hospitium: vnde nunc meritò, vni solicitudini iugiter inhærentes, toto vigore animi ad bonarum artium studia transferantur.*

32 A que aludiendo * Plinio Iun. *lib.* 7. *epist.* 7. muestra mucho sentimiento de que su amigo Saturnino se hallasse embaraçado en negocios, porque no le dexavan seguir los estudios: *Te negotijs distineri, ob hoc molestè fero, quòd deservire studijs non potes.*

33 Pero esto * se venciò con el desvelo, y trabajo; y el trabajo, con el deseo de obedecer, y cumplir lo que se me avia ordenado, aplicando a los libros todos los ratos que se pudieron quitar al sueño, pleitos, y ocupaciones, como Claudiano lo dixo de Manlio Theodoro en su Panegyrico:

In-

Ingenij redeunt fructus, alijque labores,
Et vitæ pars nulla perit, quodcumque recedit
Litibus, incumbit studijs, animùsque vicissim
Aut curam imponit populis, aut otia Musis.

y Nicolao Borbonio (aun ajustandose mas al intento) en el Epigrama que hizo al libro del Docto Bernardo Argentræo, sobre las leyes, ò costumbres del Ducado de Bretaña.

Scriptor ab Armoricis iterùm Clarissimus oris,
Detersùmque novo pumice prodit opus:
Condidit æternis complexa volumina Chartis
Ius patrium, Veteres & sua Regna Duces:
Nulla tamen sensit vacuæ piger otia vitæ,
Raràque scribendi tempora nactus erat:
Namque quater decimas Iudex numeravit aristas,
Atque fori sedit municipalis, apex:
Miremur medijs audentem talia rebus,
Et pectus tantæ molis vtrimque capax.
Argentræus enim Scriptor, sed Prætor & idem
Optimus, in paucis hæc coiere simul.

Como * servi, y procedi en el Perù, lo remito a otras plumas, y 34
tengo por cierto no dexarian de escrivirlo las de los Virreyes Marques de Montes-Claros, Principe de Esquilache, y Marques de Guadalcaçar, que fueron mis Presidentes, en las Cartas que todos los años tienen obligacion, y costumbre de embiar, de lo que sienten de los Ministros que militan debaxo de su mano.

Vna sola ha llegado a las mias, que me la diò copiada pocos dias ha, quien acaso encontrò con ella, por juzgar me holgaria de verla,
como lo hize. Es * del Marques de Montes-Claros, escrita en los pri- 35
meros meses que comencè a servir la Plaça de Oidor de Lima, cuyo tenor es como se sigue.

SEÑOR.

Despues que escrivi a V. M. la vltima de 31. de Marzo de 1610. con relacion del estado, y proceder de personas desta Audiencia, ha entrado en ella por Oidor el Doctor Iuan de Solorzano Pereira. Por lo que he podido conocerle en el tiempo que ha que sirve su Plaça, le tengo por sujeto de muchas letras, de extraordinario caudal, y capacidad de entendimiento, ajustado en su proceder, y deseoso de acertar. Según lo qual,

como tan intereſſado, me corre obligacion de poner por mi cuenta, y reconocimiento la merced que V. M. nos ha hecho a todos, en darnos tal compañia, &c. Lima 20. de Abril de 1611. años. El Marques de Montes-Claros.

36 Calificacion, que aunque excede mis meritos, * no puedo dexar de eſtimarla mucho, y de honrarme con referirla, porque, como di-
37 xo Valerio Maximo *lib.8.cap.14.* * *Nulla eſt tanta humilitas, quæ gloriæ dulcedine non tangatur.* Y Xenophonte referido por Plin.Iun. *lib.7.epiſt.31. Laus eſt res auditu iucundiſsima.* Con quien conteſ-
38 ta * el Apophthegma de Themiſtocles, de que haze memoria Ciceron *in orat. pro Aulo Licinio*, el qual confeſſava de ſi, que ninguna coſa oia con mayor guſto: *Themiſtoclem illum ſummum Athenis virum, dixiſſe aiunt, cùm ex eo quæreretur, cuius acroama, aut cuius vocem libentius audiret? Eius, à quo ſua virtus optimè prædicaretur.*

39 Y ſegun la ſentencia de Plinio Iunior *lib.4.epiſt.12.* aun * la alabança plebeya ſe ſuele eſtimar: *Omnes enim, qui gloria, famàque ducuntur, mirum in modum aſſenſio, & laus, etiam à minoribus profecta, delectat.*

40 Por donde refiere de ſi miſmo, que le acontecia lo que * a Demoſthenes, que ſe holgò de oir a vna viejecilla, que como a hombre raro le ſeñalò con el dedo. Diziendo en la *epiſt.23.* del *lib.9. Verum fatebor, capio magnum laboris mei fructum. An ſi Demoſthenes iure lætatus eſt, quod illum anus Attica ita demonſtravit*: ISTE EST DEMOSTHENES. *Ego celebritate nominis mei gaudere non debeo, &c.*

41 No puede cenſurarſe, * que haga devido aprecio del concepto, y aprobacion que de mi perſona, y eſtudios tuvo, y eſcriviò vn Varon por tantos titulos Claro, y que en tantos, y tan grandes cargos, y Preſidencias deſcubriò el fondo, y ſuperiores quilates de ſu talento.
42 Pues * ſube tanto de punto la alabança, quando procede de perſonas, que por ſi ſon, y ſe han hecho dignas de merecerla, porque eſſa es la que ſe tiene, y eſtima por verdadera, ſegun el dicho antiguo de Nevio Poeta, referido por Cicer.*lib.5.famil.epiſt.12. & lib.15.epiſt.6.* Symmacho *lib.9.epiſt.101.* ibi: *Nam etſi laudari à laudato viro vetus dictum eſt.* Franc.Patric.*lib.4.de Regno, cap.19. Laus vera illa haberi debet, quæ à laudato viro proficiſcitur.* Y la que (como dize Ennodio *dictione 2.*) da nobleza, y realces al alabado: *Quædam actionum nobilitas eſt, dignum inveniri laude Magnorum.* Mamertin. *in*

Pa-

Panegyr. Iuliani: Putant aliquid adijcere ad ſplendorem laudum tuarum Conſulis nomen, & rectè putant. Adijcit enim laudum dignitati honor laudantis; y aſsi la llamò Symmacho *in Auctar. epiſt. 6.* rara, ò vnica paga de buenos ingenios: *Laudari à laudato viro rara merces ingenij.*

El año de 1624. * ſupe en Lima, que avia ſido conſultado para la Fiſcalia del Conſejo Real de las Indias, y que ſe me dexò de dar por hallarme en parte tan remota, y no poder eſtar vna Plaça tan importante tanto tiempo ſin dueño. A cuya cauſa quedò acordado en la Camara, que yo bolvieſſe a Eſpaña con titulo de Oidor de la Real Chancilleria de Valladolid, ò Granada en la primera Plaça que en ellas vacaſſe deſpues de mi llegada, y que pueſto acà ſe me haria mayor merced. 43

Executòſe aſsi, * y deſpachòſeme para ello vna Cedula Real de V.M. muy honroſa, en veinte de Março de 1626. años, en que juntamente ſe me concedieron dos mil peſos enſayados a titulo de ayuda de coſta para el viage. En cuyo cumplimiento le hize el año de 1627. y llegando a eſta Corte a los fines dèl, ſe ſirviò V.M. * de ocuparme en ella en la Fiſcalia del Conſejo de Hazienda, y Contaduria, de que ſe me deſpachò titulo en 26. de Febrero de 1628. Luego fui promovido a la Fiſcalia del Real de Indias en 30. de Mayo del miſmo año. Y a Plaça de Conſejero del miſmo Conſejo, en 15. de Octubre del de 1629. La qual he ſervido treze años continuos, con el mayor cuidado, y aſsiſtencia que he podido, otros diràn ſi con algun fruto. 44 45

En * todas eſtas Plaças, demàs de la eſtimacion que hago, y devo hazer dellas, por averlas conſeguido de la Real, y liberal mano de V.M. en cuya eleccion eſtà la Pompa, y Criſol de los Meritos, como dirè luego. No puedo dexar de hazer eſpecial aprecio, de que ſe me ayan dado ſin pretenderlas, ni aver por mi parte precedido otra diligencia, inteligencia, favor, ò ayuda, mas que el procurar hazerme digno de merecerlas. 46

Pues, aunque * no quiero condenar, ni condeno a los que ayudan ſus medras con ſus deſeos, y las diſponen, ò encaminan por medios licitos, y ajuſtados, como dize Plin. Iun. *lib. 6. epiſt. 23. Neque enim cuiquam tam clarum ſtatim ingenium eſt, vt poſſit emergere, niſi illi materia, occaſio, laudator etiam, commendatòrque contingat*: de que 47

tambien hizo capitulo particular Iuan Brancio en su tratado de Senatore *lib.2.cap.12.*

48 El mismo Plinio *lib.5. epist.15.* tiene * por mas dignos de estima los Magistrados, que se dan a quien no los pide: *Quod sit licet, sicut est ab omni ambitione longè remotus: debet tamen ei iucundus esse honor*
49 *vltrò datus.* Y los Emperadores Arcadio, y Honorio * *in l.contra publicam 14.C.de re milit.lib.12.* dispusieron que la pretension dellos se libre solo en el merecerlos: *Quia honoris augmentum, non ambitione, sed labore ad vnumquèmque convenit devenire.* A que parece aludiò S.Leon Papa *en su epist.85.aliàs 87.ad Episcopos Africanos, cap.1.* referido por Graciano *in cap.mirantur, in fin.dist.61.* diziendo: *Si enim ad honores mundi sine suffragio temporis, sine merito laboris indignum est pervenire; & notari ambitus solent, quos probitatis documenta non adiuvant, &c.* Y primero lo avian dispuesto generalmente los Emperadores Theodosio, y Valentiniano en la *l.sancimus, C.ad l.Iul.repetund.* que se halla canoniçada en el Decreto, *cap.sancimus 26.1.q.7.* *Sancimus eiusmodi viros ad Provincias regendas accedere, qui ad honoris insignia non ambitione, vel precio, sed probatæ vitæ, & amplitudi-*
50 *nis tuæ solent testimonio promoveri, &c.* Con quien contesta * Claudio Mamertino *in gratiar.action.pro Consulatu*, poniendo como por requisitos destas Elecciones, para que salgan acertadas, *vt otiosis, atque alia curantibus, Provinciæ, Præfecturæ, Fasces, Sellacurulis, atque in-*
51 *signia omnia Magistratuum deferantur.* Y esto * mismo es lo que en Stilicon alaba Claudiano *lib.3.de laud. Stiliconis*, diziendo, que su virtud sola obligò a que le buscassen para darle estas hòras de gracia.

Ipsa tibi trabeas vltrò dedit, ipsa Curulem
Obtulit, hæc vltrò fastos ornare coegit.

y en Manlio Theodoro *in eius Consulatu*, quando repite:

Invitam blande vestigat, & vltrò
Ambit honor.

Y dexando por comunes otros muchos lugares, con que se pudiera ilustrar este punto, que se hallaràn en Camilo Borrelo *lib.1. de Magistr.cap.9.* Bobadill.*in Polit.lib.1.cap.3.n.65.& seqq.* y en el moderno Francisco Zipeo *de Iudicib.& Magistr.lib.1.cap.32.* me con-
52 tento con añadir, * que no està el honor, y estimacion de las Plaças en conseguirlas presto, ò passar por salto a ocupar las mayores, sino en ir ascendiendo, como por grados *de vnas a otras, y disponer el me-*

rito

rito de las grandes en el loable exercicio, y acreditada experiẽcia de las medianas, como lo apuntò Caſsiodoro *lib.1.epiſt.4. Non fragili facilitate fortunæ ad apicem faſcium evolavit, ſed ipſis dignitatum gradibus.*

Y aſsi las que yo he ſervido, deven tambien por eſte titulo reputarſe mas honorificas, como lo * enſeñan los Iuriſconſultos, y Emperadores en la *l.vt gradatim, & l.honor 14.§.gerendorum, D.de muner.& honor.l.1. C.vt omnes Iudices,l.23. in fin.tit.21.part.2.l.17.tit.13.l.6.tit.22.ead.part.l.1.C.de diverſ.offic.l.fin.C.de tyronib.* ibi: *Neque enim patimur quemquam celſiorem gradum obtinere, niſi cui laborum aſsiduitas, & ſtipendiorum prolixitas ſuffragatur, l.vnicuique, C. de proxim.ſacror.ſcrin.l.42.C.de Primicerio,lib.12.l.2. C.de offic.Magiſtri officior.eod.lib.* Donde aun ſe pone pena à los que no ſuben por eſtos paſſos, y ſe declaran por obrepticios los indultos Reales, que en contrario ſe preſentaren: *Nemo agentium in rebus ordinem militiæ, atque ſtipendia pervertat, etiamſi noſtri numinis per obreptionem detulerit indultum,&c.l.vltima,verſ.Illud,C.de Primicerio,lib.12.*ibi: *Illud præcipuè proviſionem noſtram flagitare perſpeximus, ne per ambitionem, vel gratiam, aut cuiuslibet occaſionis obtentu,vel laborum,ſeu ſollicitudinum ſpecie publicorum, cuiquam liceat aliquando graduum ſeriem conturbare, & temporum ratione calcata, dudum militantibus anteferri, & quæ longis, prolixiſque ſtipendijs defeſſa iam pollicetur ſenectus, gratioſa feſtinatione ſurripere.* 53

Y lo miſmo enſeñaron en los Sacerdocios, y Dignidades Ecleſiaſticas los Sumos Pontifices *in cap.officij,cap.cùm in Magiſtratum, de election cap.1.& 2.diſtinct.78.* Iuſtiniano Emperador *Novel.137.* con otros muchos textos,y autoridades,que largamente juntan Iuan de Platea,y Lucas de Pena *n.3.in d.l.vnicuique*,Abbas *in cap.3.n.8.de re iudic.* Rebuff.*in l.1.n.2. C.de præpoſ.agent in reb.lib.12.* Caſſaneo *in Catal.glor.mund.1.part.conſid.9. & part.9.conſ.15. & 33.* Cœpola *de Imper.milit. deligen.§.ratione dignitatis,n.6.* Pet. Gregor. *lib.47. Syntagmat.cap.15.n.10.* Menochio *de arbitrar.caſu* 564.Borrel.*d.lib.1.de Magiſtr.cap.16.* Maſtril.*eod.tract.lib.5.cap.9.* Zipeo *d.lib.1.cap.24.* Steph.Gratian.1.*tom.diſcept.forenſ.cap.184.* & latè, & doctè Noſter D.Franc.de Alfaro *de officio Fiſcalis.gloſ.5.per tot.*& noviſsimè Ioan. Maria Campana *de requiſitis ad commendabilem Iudicum electionem,ex n.91.*

54 A los quales añado * a Tito Livio *lib.32.* que contando la contradicion, que los Tribunos de la Plebe Romana hizieron, para que Tito Quintio Flaminio no passasse de vn salto de la Questura al Consulado, dize lo motivaron, en que se turbava todo, si llegava à los mayores puestos, sin aver passado por los medianos: *Iam Ædilitatem, Præturàmque fastidiri, nec per honorum gradus documentum sui dantes, nobiles homines tendere ad Consulatum: sed transcendendo media, summa imis continuare.*

55 Que es tambien * lo que con su acostumbrada prudencia, y eloquencia nos dexò advertido Plinio Iunior en aquel nunca dignamente celebrado Panegyrico de Trajano: *Et alioquin nihil magis prodesse candidato ad sequentes honores, quàm peractos optimè Magistratus. Magistratus Magistratu, honore honor petitur, &c.* y Cassiodor. *lib.1.epist.12.* alabando a vno que avia subido por estos passos, y exortandole a que esso le sirviesse de estimulo para no darles atràs en la virtud, y los meritos, diziendo: *Quid enim de priore senserimus præmio, secundæ dignitatis declaramus augmento. Nati sunt fasces ex fascibus, & naturam retinentes fœtus arborei, pullularunt iterum decenter abscissi.*

56 Y primero * Aristoteles *lib.3.de Repub.cap.8.* donde dize, que en guardar este orden consiste todo el buen govierno, y conservacion de la Republica: *Omnis conservandæ Reipublicæ ratio est, neminem ornare supramodum: sed exiguos potius, & diuturnos honores tribuere, quàm celeriter magnos. His enim talibus deteriores fiunt, & ferre secundam fortunam non possunt.*

57 Por lo qual, dixo tambien * Cassiodoro *lib.1.epist.13.* que en los promovidos por salto se ostenta la gracia, y favor; y en los que suben por grados, y a fuerza de su credito, y experiencia, se assegura el acierto, y se recompensa el merecimiento: *Dignitas, Patres conscripti, dum ad incognitum venit, donum est: cùm ad expertum, compensatio meritorum: quorum alter debitor iudicij, alter obnoxius est favori. Hos enim æstimatione subvehimus, alios gratia promovemus, & ad omnes indulgentiæ vias nostra se relaxat humanitas*; & *eod. lib. epist.3.* entre otras alabanças de Cassiodoro, a quien avia hecho Patricio, pone: *Quod non fragili fœlicitate provectus fortunæ ludo ad apicem fascium repentinis successibus evolavit; sed vt crescere virtutes solent ad fastigium præconij conscendit gradibus dignitatum.*

El

El año * de 1633. dia de los Reyes, continuando V.M. el acordarse de mi para honrarme, se sirvió de proveerme por Fiscal del Supremo Consejo de Castilla, y que exercielle esta Plaça, reteniendo el titulo, y preheminencias, ò precedencias de la que servia de Consejero del de Indias. Estimè, como era justo, tan singular favor, y merced; y reconocì, y confessè, que era sobre mis meritos: pero por aver començado a sentir alguna torpeça en los oidos, y temiendo que esta no me fuesse de algun daño, ò embaraço para ministerio tan importante, supliquè a V. M. se sirviesse de escusarme dèl, y permitir continuasse en la ocupacion que tenia, donde el achaque no me era de tanto estorvo. Y todavia se me ordenò, que aceptasse, diziendo el decreto, QVE NO SE BVSCAVAN MIS OIDOS, SINO MI PLVMA, Y MI LENGVA, segun me lo refiriò el Arçobispo de Granada Don Gregorio Santos de Saldaña, que entonces era Governador del Consejo. 58

Palabras, que no las puedo yo tener, para encarecer la estimacion que hize dellas, y la nueva obligacion en que me pusieron, y aliento que me causaron, * acordandome de lo que dixo Ausonio en ocasion semejante, escriviendo a Theodosio Augusto *Epig*.3. 59

Scribere me Augustus iubet: & mea carmina poscit
Penè rogans. Blando vis latet Imperio.
Non habeo ingenium: Cæsar sed iussit, habebo.
Cur me posse negem, posse quod ille putat?
Invalidas vires ipse excitat, & iuvat idem,
Qui iubet, obsequium sufficit esse meum.
Tu modò te iussisse, Pater Romane, memento,
Inque meis culpis da tibi tu veniam.

Pero como esta misma honra, y expectacion me ponia en mayores deseos, y obligaciones de cumplir lo que se me encargava, * y cada vno sea, ò deva ser el mejor juez de si mismo, y medirse, y ajustarse a su proprio conocimiento, como lo enseñò Dionysio Caton en sus disticos. 60

Cùm quis te laudat iudex tuus esse memento.
Plus alijs de te, quàm tu tibi credere noli.

y Ausonio, *Eydill*.8.

Iudex ipse sui totum se explorat ad vnguem,
Cogitat, & iusto trutinæ se examine pensat:

Ne

Ne quid hiet, ne quid protuberet: angulus æquis
Partibus vt coeat, nihil vt deliret amussis.

Horatius *in Arte Poetica:*

Sumite materiam vestris, qui scribitis æquam
Viribus, & tentate prius, quid ferre recusent,
Quid valeant humeri.

bolvi a ponderar, y representar a V.M. la confusion, y congoja en que me tenia el achaque referido, para entrar a servir en mi ministerio, de tanto cuidado, y trabajo, y en que se requerian tan despiertos sentidos, por aver de atender, y entender a juezes, y litigantes,
61 y * ser como Procurador general de todas las causas del Reino. Porque aunque lo sea solo de las del Principe, en ellas se incluye el cuidado de las demàs, que pertenecen a su Dignidad, y al bien comun de todo su Estado, como gravemente lo dixo Antonio Fabro in suo Codice, *lib.1.tit.2.definit.49.n.7.* ibi: *Semper persona Procuratoris generalis (id est Fiscalis) est certa. Quamvis non ideò dicatur Generalis, quod sit omnium Procurator; est enim solius Principis, sed quia omnium rerum, quæ ad Principis dignitatem, & Reipublicæ vtilitatem pertinet, curam gerit.*

62 Lo qual * en el cargo de Iuez, y Consejero no es de tanto estorvo, y reparo, pues cumple con votar en el lugar que le toca, assistiendo en el Senado, y enterandose de lo que en èl se tratare, lo mejor que pudiere, como lo dize Iuan Brancio *in tract. de Senat. lib.2. cap.17.* cuyo titulo es: *Senatoris iussa tria sunt, vt adsit, vt loco dicat, vt modo.*

63 Y assi, * aunque el que totalmente està sordo, no puede, ni deve ser juez, ni tener otro oficio publico, porque este vicio del cuerpo naturalmente le estorva semejantes ocupaciones, *l. cùm Prætor, §. fin. D. de iudicijs, l.3. D. de ædilit. edict. l.1. §. mutus, D. de tutel.* vbi Bart. *n. 2. l.1. §. propter casum, D. de postulan. §. item surdus, Institut. quibus non est permiss fac. testam. leg.4. tit.4. part.3. l.2. tit.15. lib.2. ordinam. l.7. tit.9. lib.3. Recopilat.* cum alijs latè adductis à Petro Gregor. *lib.47. Syntagm. iur. cap.9. n.7. & seqq.* & Mastrill. *de Magistrat. lib.2. cap. 10. num.2.*

64 Esto no procede * en el que oye, aunque sea con alguna dificultad, ò menos viveza, y presteza que otros, que en latin se llama *Surdaster*; el qual es capaz, no solo de retener, sino de obtener seme-

jan-

jantes oficios, como expressamente lo advierten los mismos textos, *dict.§.propter casum*, ibi: *Surdum, qui prorsus non audit prohibet apud se postulare, d.§.item surdus*, ibi : *Utique autem de eo surdo loquimur, qui omninò non exaudit, non qui tardè exaudit, l.penult.§.surdus, iuncta leg.vltim.D.de legit.tutor.* ibi: *Surdus nec legitimus, nec testamentarius tutor vtiliter dari potest, minus autem audiens potest.* Y en terminos de Iuezes, Senadores, ò Consejeros, lo notaron Fontanel. *de pactis 1.tom.claus.4.gloss.10.part.1.n.56.* donde dize, averse juzgado, y practicado assi varias vezes; & eum referens, & sequens Mastril. *d.cap.10.num.3.*

Y es buen exemplo * el que de Marco Crasso refiere Ciceron en el *lib.5.* de sus Tusculanas; y de Adriano Consul Romano, cuenta Galeno *lib.11.de vsu partium, cap.12.* que no percibia à los litigantes sin poner las manos en los oidos: *Adrianus Consul Romanus surdaster, manus cavas, quò facilius audiret, à posterioribus ad anteriora spectantes auribus intendebat.* Lo qual Celio Rhodigino *lib.3.lect.antiq. cap.29.* y Elio Lampridio en la vida del Emperador Adriano, lo aplican a este Emperador, que fue vno de los mejores que tuvo Roma; y pudo ser, que aun quando primero fue Consul, padeciesse el proprio defeto, y que assi sea el mismo que refiere Galeno. 65

Y que por causa dèl * no se induzga, ni contraiga irregularidad, ò impedimento para recibir, y ministrar Ordenes Sacros, aunque se excluyen dellos los corpore vitiatos, es comun opinion de Theologos, y Canonistas, como se podra vèr en Navarro, y su adicion *lib. 1.consil.sub tit.6.de corpore vitiatis, cons.6.& 7.n.3.* Covarr. *in Clem. si furiosus 3.part.in princip.n.8.* Vivaldo *de irregularitat. num.156.* Henriq. *in summ.lib.14.cap.8.n.3.* Sayro *de censur.lib.6.cap.8.n.27.* Molfesio *tract.2.cap.16.n.13.* Reginaldo *lib.30.n.50.* Filiucio *tract.19. cap.6.n.169.* Laymano *lib.1.tract.5.part.5.cap.1.* & Bonacina *de irregularitat.disput.7.quæst.2.part.2.n.7.* 66

Sirviòse V.M. de admitir mi escusa, viendo la ingenuidad con que la manifestava, y justificacion en que se fundava, pues * nadie deve pretender, ni tener oficio, para cuya expedicion no se sintiere muy idoneo, y capaz, como lo enseñò San Gregorio Papa *lib.7.epist. 110.ad Syagrium*, referido por Graciano *in cap. non est putanda in fin.1.quæst.1.* ibi : *Quisquis ergò Sacerdotium, non ad elationis pompam, sed ad vtilitatem adipisci desiderat; prius vires suas cum hoc, quod* 67

est subiturus, onere metiatur, vt si impar est, abstineat, & ad id cum metu etiam, cui se sufficere existimat, accedat.

68 Pena * de pecar mortalmente haziendo lo contrario, si es verosimil, que de admitir tales oficios publicos, se puede seguir a alguien algun daño, aunque con efecto no se le siga, como despues de S. Antonino *in summ. 2. p. tit. 3. c. 6. §. 3. col. penult.* lo resuelve Navar. *in cap. inter verba* 11. *quæst.* 3. *corolar.* 13. *pag.* 31. y Burgos de Paz *in l. 2. Tauri, n. 91. & 92.* Donde refiere, * que en su tiempo huvo vn Ministro,
69 que aviendo conseguido vn grave cargo, sin las letras, y suficiencia que para exercerle se requeria, padecia graves escrupulos de conciencia, que le traian continuamente pensativo, triste, y desconsolado, buscando honesta salida al embaraço en que se avia metido, hasta que la hallò por consejo de otro Senador docto, y prudente, à quien comunicò sus desvelos.

70 Exemplo, que * avrà pocos que le sigan en este tiempo, en que todos se juzgan por capaces del juzgado, y govierno de la Republica, siendo este el Arte de las Artes, como lo notò, despues de otros, nuestro Politico Bobadilla *lib. 1. cap. 6. ex n. 1.* y Ioan Brancio *de Senat. lib. 1. cap. 8.* cuyo titulo es: *Magnum opus omninò, & arduum est, Rempublicam gerere; sed magnificum, atque præclarum.*

71 Y lo que mas es, aun * no siendo bastante el mejor para dar buena cuenta de solo vn cargo, apetecen muchos, contra la disposicion de ambos Derechos, *in cap. quia nonnulli, de Cler. non resident. l. nemo 5. l. fin. Cod. de assessor.* ibi: *Nec sit concessum cuiquam duobus Magistratibus assidere, & vtriusque iudicij curam peragere: Neque enim facilè credendum est, duobus necessarijs rebus vnum sufficere, &c. l. quisquis 6. C. de postuland. l. his quidem 5. C. qui milit. poss. vel non, lib. 12. l. hac parte 10. C. de prox. sacror. scrin. l. quisquis 14. C. de cohartalib. l. 1. C. de præposit. agent. in reb. eod. lib. 12. l. 28. tit. 4. lib. 2. l. 4. tit. 3. lib. 7. Recopil.* donde Azevedo junta otros lugares, y en la Curia Pisana *lib. 2. cap. 22.* Bernar. Diaz, & eius Additionat. Salced. *in prax. can. cap.* 58 Bodadill. *in Polit. lib. 2. cap. 21. n. 68.* & D. Valenz. *cons. 135. n. 85. vol. 2.* Ego 2. *tom. de Indiar. gubernat. lib. 1. cap. 4. n. 24.*

72 Passado lo referido, * continuè el servicio de V.M. en la dicha Plaça de Consejero de Indias, hasta fin del año de 1641. en que cono-
73 ciendo la perseverancia, y duracion de mi achaque, y que assi * como la felicidad es Don del Cielo, segun aquel celebrado verso de Eschylo:

Do-

Donum Dei est mortalibus fœlicitas.

tambien estos trabajos, ò regalos, se han de tener por tales, y que mu chas vezes por sus secretos juizios * los reparte Dios en sugetos, que 74
si carecieran dellos, pudieran ser de importancia, como lo dixo el que dixo:

In maximo ingenio minima fortuna.

y mejor Seneca *in Hercule furente:*

Iniqua rarò maximis virtutibus fortuna paret.

y hablando * en terminos del mismo achaque el Emperador Iustiniano *in* §.*item surdus, & mutus, Inst. quibus non est permiss. facere testam.* ibi: *Sæpè enim etiam litterati, & eruditi homines, varijs casibus, & audiendi, & loquendi facultatem amittunt.* No tuve, * ni halle mejor, ni mayor consuelo, que conformarme con su Divina voluntad; y reconociendo mi suerte, ajustarme a ella, siguiendo el consejo de Dario en Quinto Curcio *lib.* 4. ibi: *Didici enim esse infœlix, & sæpè calamitatis solatium est, nosse sortem suam*: que parece aludiò a lo de Ovidio: 75 76

Iam pridem didici fortitèr esse miser.

Y aviendo entendido que se tratava de proveer algunas Plaças en el Supremo Consejo de Castilla, * tomè aliento de suplicar a V.M. me honrasse con vna dellas, no tanto para servirla, como para premio, honestamento, y consuelo de mis estudios, servicios, y trabajos, y que fuesse notorio a todos, que pude llegar a este puesto, que es como la Catedra de Prima, que esperan, y aspiran los de mi profesion. Y para que esta merced sirviesse de remediar, corregir, ò templar algo el daño, y desconsuelo de mi adversa fortuna. Consejo, * que le calificò por prudente Heliodoro en su *hist. Ethiop. pag.* 353. diziendo: *Prudentium est, etiam parum prosperos casus, quatenus fieri potest, in melius convertere,* Terent. *in Adelph. act.* 4. *scen.* 7. 77 78

In vita est hominum, quasi cùm ludas tesseris;
Si illud, quod est maximè opus, iactu non cadit,
Illud quod cecidit fortè, id arte vt corrigas.

y en que, despues de Dios, * nadie tiene tanta mano para disponerle, como los Principes, cuyo poder, excitado de su clemencia, dize el gran Cassiodoro *lib.* 12. *epist.* 7. que puede aun vencer la mala fortuna: *Sub clementia boni Principis nihil constat licere fortuitis: quando sinistros casus corrigunt, qui præstare prosperrimè consueverunt.* Y 79

el Emperador Leon *in Novel.de pœn.eunuch si vxor.ducant*, que deven reparar las injurias de la naturaleza: *Legum ortus, tùm vt Respublica rectè constituatur, hunc sibi finem proponit: tùm interdum naturæ iniuria affectæ auxilium offert.*

80 Mi * intento, y mi suplica (como a V.M. le consta) solo se endereçò a retirarme, honrado, y jubilado con este titulo, y en aquel Su-
81 premo Consejo, * cuya dignidad, y autoridad, acreditada con tan largas, y repetidas experiencias de ciencia, prudencia, amor, y fidelidad a sus Reyes, le ha hecho tan respetable, y estimable a los nuestros, y a los estraños, como despues de otros lo advierte Camilo Borrelo *in tract.de præst.Reg.Cath.cap.*66.& *de Magistrat.edict.lib.*1.*c.*8. Cardin.Palæot. *de sacr.Consist.consult.part.*5.*quæst.*7.*pag.*273. el docto, y diligente Chronista de V.M. Maestro Gil Gonçalez Davila en su Teatro de las Grandezas de Madrid, *pag.*337. y Pedro Fernandez Navarrete *en sus discurs.polit.discurs.*3. y Yo *in* 1.*tom.de In-*
82 *diar.iur.lib.*3.*cap.*2.*n.*7.*&* 8. Y en el qual * se verifica por excelencia, lo que hablando de la Suprema Curia de sus Reyes dixo Cassiodor.*lib.*1.*epist.*13.ibi: *Quidquid enim floris est habere Curiam decet, & sicuti arx decus est vrbium, ita illa ornamentum est ordinum cæterorum*, & *eod.lib.epist.*41. *Recipiat alius ordo fortè mediocres, Senatus respuit eximiè non probatos*, & iterum *lib.*5.*epist.*41. *Hoc tamen Curiæ fœlicius provenit, quod nobis, & impolitus Tyro militat; illa verò non recipit, nisi qui iam dignus honoribus potuerit inveniri. Convenientèr ergo ordo vester æstimatus eximius, qui semper est de probatissimis congregatus.*

83 Porque aunque conozco, y confiesso, que * quien siente en si partes, y fuerzas para servir en tales ministerios, y poner el ombro al peso de la Republica, no deve ser reprehendido, aunque lo pretenda, y procure, pues este es el principal fruto de los estudios; y en esto dixo Athenodoro Solense, referido por Seneca *de tranquillitate*
84 *vitæ, cap.*111. que * consistia el verdadero vso de la Philosophia, *Actione rerum, & Reipublicæ tractatione, & officijs civilibus se detineri*. A quien sigue tambien Aulo Gelio *lib.*10.*noct.Atticar.cap.*22. Plinio Iun. ex sententia Euphratis Philosophi *lib.*1.*epist.*10. *Etiam esse hanc Philosophiæ, & quidem pulcherrimam partem, agere negotium publicum, cognoscere, iudicare, promere, & exercere iustitiam, quæque*
85 *ipsi doceant in vsu habere*. Y nuestro Iurisconsulto Vlpiano * *in l.*18.

§.1.

§.1. *D.de iust. & iur.* donde dize, que los que llegan a merecer el nombre de tales, professan la verdadera Philosophia: *Veram, nisi fallor, Philosophiam, non simulatam affectantes.*

Porque * la virtud consiste en semejantes acciones, y si no las 86
exercita, es semejante a la lyra callada, nave varada en el puerto, ò lança de plomo, segun por sentencia de muchos Santos lo prueva largamente Rosignolio *de action. virtut. lib.1. cap.1. & seqq.* y lo enseñò Pacuvio *apud Agel. lib.13. cap.8.*

Odi homines ignava opera, philosopha sententia.

y con elegancia Claudiano *in 4. Consul. Honorij:*

Vile latens virtus; quid enim submersa tenebris
Proderit? obscuro veluti sine remige puppis,
Vel lyra quæ reticet, vel qui non tenditur arcus.

Pero en * mi, por la antiguedad en estos mismos oficios, y exer- 87
cicios, y por la corma, ò mortificacion del achaque,

Me quòque donari iam rude tempus erat.

y no pudo parecer mal, que me encerrara, y escondiera dentro de los limites de mi corta fortuna, * siguiendo el consejo de Ovidio 88
lib.3. Trist. Eleg.4.

Crede mihi benè qui latuit, benè vixit, & intra
Fortunam debet quisque manere suam.

Ni que deseava vacar solo a Dios, a mi, y a mis libros lo que me restara de vida, * pues se deve esse descanso a los Senadores que han 89
trabajado, como lo advierte Iuan Brancio en su *tratado de Senator. lib.12. cap.23.* cuyo titulo es: *Qui diu Reipublicæ, id est alijs, etiam aliquando sibi vacent.* Aunque añade bien, que son raros los que llegan a procurarle; porque * la ambicion, y deseo de mandar, es lo 90
que mas tarde envejece, ò muere en los hombres, como gravemente lo dixo Tucydides *lib.11.* y Cornelio Tacito *lib.4. hist. Etiam sapientibus gloriæ cupido novissima exuitur*; y mejor Seneca *de brevit. vitæ, cap.19. Quorundam vltima senectus, dum in novas spes, vt iuventa disponitur, inter conatus magnos, & improbos invalida defecit.*

Siendo assi, * que en los varones prudentes, y en quien no pre- 91
dominan tales afectos, lo que mas se desea es, verse libres de tales embaraços, y ocupaciones, como lo dixo Stacio Papin. 11. *Sylv.*

—— Dubio quos non in turbine rerum
Deprendat suprema dies, sed abire paratos,
Ac plenos vitæ.

Te-

Terencio: *Iucundissimum vivendi genus agere sua.*
Seneca *epist.73.* & *de tranquil.cap.1. Pingue otium, & arbitrium sui temporis, & imperturbata publicis occupationibus quies.* Y mejor que
92 todos Marcial *lib.1.epig.50.in fin.* donde dize, * que quien ha vivido, y servido lo que le basta para merecer algun nombre, no yerra en pedir para si lo que le restare de vida:

Non imprudenter vita, quod reliquum est, petit,
Cum fama, quod satis est, habet.

& *lib.10.epig.23.* donde añade, que en esto consiste el gozarla, y bolver a renovar la passada.

Ampliat ætatis spatium sibi vir bonus:
Hoc est vivere bis, vita posse priore frui.

93 Y mas * quando se procura este ocio, para darle al negocio de leer, ò escrivir varios libros, como de Mãlio Theodoro lo dixo Claudiano en su Panegyrico, donde refiere, que vivia gustoso, aviendose retirado para entregarse a ellos, aunque le bolvieron a sacar a Plaça, repitiendo su Consulado:

Iam tibi compositam fundaverat anchora puppim,
Telluris iam certus eras: facunda placebant
Otia, nascentes ibant in sæcula libri, &c.

94 Y de * Similis, o Similio leemos, que dexò la Prefectura de Palacio, que tuvo en tiempo del Emperador Adriano, y era la Dignidad mas cercana à la Augusta, y retirandose a vna granja, vivio en ella siete años en vida solitaria, y privada; y mando poner en su tumulo: *Hic similis iacet, cuius ætas multorum fuit annorum, & tamen ex eis septem solùm vixit.* Dando a entender, que los que ocupò en el Magistrado ambicioso, mas se devian reputar por de muerte, como despues de Dion Casio *lib.69.hist.Rom.pag.*801.lo refiere Bapt. Fulgosio *lib.4.memorab.cap.1.n.6.* Vvaremundo *in meditat. pro fœder.medit.*105.*pag.*79. Hector Pinto *in Dialog.de vita solitaria, cap.*2.Pedro Sanchez *en la vida de Sanson,* §.6.*de vita solit.pag.*307.y novissimamente Laur.Beyerlinch *in Theat.vit.hum.litt.G pag.64.*

95 Porque * era tanto el gusto que algunos recebian con estos retiros, que llegavan a vanagloriarse, y como ensobervecerse de gozar de ellos, como lo apunta Marcial *d.Epig.50.lib.1.*ibi:

Veròque fruere non superbus gaudio.

96 donde * nuestro Don Lorenço Ramirez de Prado, el mejor de sus

Co-

Comentadores, dize, que quiso aconsejar que no se desvaneciesse, ni sobervio, y hinchado menospreciasse a los demàs quien llegasse a este gozo: *Nam illi, qui se ab vrbibus, strepitus, & occupationes negotiorum fugientes, in rura, & agros se contulerunt, non putant cæteros, qui in medijs aulis, negotijs distenti remansuerunt, præ se homines esse.*

Lo qual pudo probar.* con lo que Seneca en su Hippolyto dize de los gustos, y comodidades que trae consigo esta vida: y despues de otros, elegantissimamente Iusto Lipsio en la *centur.* 1. de sus *epist. miscel. epist.* 8. que es muy digna de leerse, y los versos con que la cierra, imitando los de Horacio *Epod.* 2. 97

Beatus ille qui procul negotijs, &c.

& 2. *Odar. Ode* 16.

Otium divos rogat in patenti, &c.

Y mas a mi intento,* lo que embidiando a Vestricio Spurina, que despues de aver exercido loablemente graves cargos de la Republica, supo retirarse, y vacar para si, dize Plinio Iunior *lib.* 3. *epist.* 1. por estas palabras: *Hanc ego vitam voto, & cogitatione præsumo ingressurus avidissimè, vt primùm ratio ætatis receptui canere permiserit; interim mille laboribus conteror, quorum mihi, & solatium, & exemplum est idem Spurina. Nam ille quoque, quo ad honestum fuit, obijt officia, gessit Magistratus, Provincias rexit, multòque labore hoc otium meruit. Igitur eundem mihi cursum, eundem terminum statuo. Idque iam nunc apud te subsigno; vt si me longius evehi videris, in ius voces ad hanc epistolam meam, & quiescere iubeas, cùm inertiæ crimen effugero.* 98

Tuvo mi suplica * agradable acogida en la benignidad, y clemencia de V.M. segun lo ha mostrado el efecto. Y se sirviò de concederme la Plaça del Supremo Consejo de Castilla con Titulo, Possession, y Goze de todo lo Honorifico della, y Precedencia à los demàs Ministros, que salieron nombrados en la misma Eleccion. Pero no de permitir, que por aora me retirasse, ni escusasse del exercicio de la en que estava, y estoy sirviendo en el Real de las Indias, juzgando (segun parece) que puedo ser en ella de alguna importancia, y que allì no me harà tanta falta el achaque con que me hallo de los oidos. De suerte, que vine, por la merced, y liberalidad de V.M. a vèr, no solo cumplido, sino aun aventajado mi pedimiento. * Campeando 100 mas su grandeza Real en la mejora de mi fortuna, como en otro 99

pro-

proposito lo dixo Ovidio a Cesar Augusto *lib.2.Tristium,Eleg.1.*

Sed nisi peccassem, quid tu condere posses?
Materiam veniæ sors tibi nostra dedit.

101 Y enseñandome* a entender,y esperar, que aunque yo no acierte a pedir, sabrà V.M.buscar como honrarme, mejorarme, y favorecerme, mejor que Attalo, a quien escriviendo Sidonio Apollinar, le dize en la *epist.18.del lib.5. Materiam beneficijs iamdiù quæro, quibus me tantum fidere agnosce, vt etsi non inveniam, quæ poscam, quæsiturus mihi videaris ipse,quæ tribuas.*

102 Esta merced, Señor, * que en la sustancia reconozco, estimo, y venero por grande, se haze mucho mayor,consideradas las palabras del Decreto en que V.M.se sirviò de hazermela, escrito por su Real mano, y del Titulo, que en virtud dèl se me despachò. De suerte,
103 que * puedo dezir con Ovidio *lib.2.metamorph.Materiam superabat opus*,ò con el I.C. Caio *in l.mulieris 13.§.res abesse, D.de verb.signif. Quoniam plerùmque plus est in manus pretio, quam in re.* Donde Rebuffo, Alciato,Fornerio,y Brecheo notan otros lugares:y Erasmo en el Adagio, *Manus pretium.*

104 Y por parecerme justo,* que anden impressas en moldes,como ya lo estàn,y estaràn siempre en mi coraçon,y ser precisamente necessarias para el intento a que este papel se endereça,las pondrè en èl a la letra,y son como se siguen.

DECRETO.

Don Iuan de Solorzano es sujeto de tantas partes,y tan graduado en su profession, que à no padecer el defeto del oìdo, era muy digno de servirme dèl en el Consejo. Pero porque no le falte este Honor, tengo por bien, que jure del Consejo, con reservacion de su Plaça de Indias, jubilandole el mismo, sin ningun goze del Consejo.

TITVLO.

DON FELIPE, &c. *Por quanto teniendo consideracion a las muchas partes, que concurren en vos el Dotor Don Iuan de Solorzano, del nuestro Consejo de las Indias,y a los muchos,y buenos servicios que nos aveis hecho, tenemos por bien, que seais del nuestro Consejo: pero por el defeto con que os hallais del oir, es nuestra voluntad, que jurando en èl,quedeis alli jubilado, sin gozar de salario, propinas,y emolumentos, que tocan a esta Plaça: pero con reservacion de la que teneis del dicho nuestro Consejo*

ſejo de las Indias, para averla de ſervir, exercer, y reſidir, con todos los ſalarios, y emolumentos, como al preſente lo hazeis. Porque nueſtra merced es, que ſiendo vos ſujeto tan digno de ſervirme en el Conſejo, no os falte eſte Honor por el dicho defeto. Y mandamos al Governador, y los del dicho nueſtro Conſejo, que tomen de vos el juramento, y ſolemnidad que ſe acoſtumbra; el qual hecho, os recibàn, y tengan por vno de los dèl, &c. Y que gozeis, y os guarden, y hagan guardar las honras, gracias, mercedes, franquezas, libertades, prebeminencias, prerogativas, è immunidades, y otras coſas, que por razon de ſer dèl, os deven ſer guardadas, todo bien y cumplidamente, ſin faltaros coſa alguna; y que en ello, ni en parte, impedimento alguno no os pongan, que Nos deſde agora os avemos por recibido al dicho oficio: y os damos el miſmo poder que tienen los otros del dicho nueſtro Conſejo, en la forma referida, caſo que por ellos, ò alguno dellos a èl no ſeais admitido. Y aſsimiſmo mandamos al Governador, y los del nueſtro Conſejo, y Contaduria mayor de Hazienda, que aſsienten eſta nueſtra Carta en los nueſtros libros que ellos tienen, y os la buelvan originalmente, ſobreeſcrita, y librada dellos, para que la tengais por titulo del dicho oficio en la dicha forma. De la qual ſe ha de tomar la razon antes que vſeis della en la nueſtra Secretaria del Regiſtro de mercedes; y ſin averla tomado, no la executen los Miniſtros, y perſonas a quien tocare ſu execucion. Dada en Madrid à quatro de Enero de mil ſeiſcientos y quarenta y dos años. YO EL REY. *Yo Don Antonio Hurtado de Mendoça, Secretario del Rey nueſtro Señor, la hize eſcrivir por ſu mandado.*

EN LA VILLA DE MADRID, *à ſiete dias del mes de Enero de 1642. años, ante los Señores del Conſejo de ſu Mageſtad, eſtando preſente el ſeñor Don Diego Caſtejon y Fonſeca, Obiſpo Governador del Conſejo, y demàs ſeñores dèl, jurò por del Conſejo de ſu Mageſtad el ſeñor Dotor Don Iuan de Solorzano en virtud del titulo deſta otra parte contenido, el qual dicho juramento hizo en la forma, y ſegun, y como ſe acoſtumbra, y antes que los ſeñores Don Chriſtoval de Moſcoſo, Don Diego de Zeballos, Don Gregorio Lopez de Mendiçaval, y Don Iuan Baptiſta de Larrea, que aſsimiſmo juraron por del Conſejo eſte miſmo dia: y ſe declarò tocar la antiguedad al dicho ſeñor Don Iuan de Solorzano, de los demas ſeñores que juraron eſte dia, de que certifico yo Franciſco de Arrieta, Secretario de ſu Mageſtad, y ſu Eſcrivano de Camara mas antiguo de los que reſiden en el ſu Conſejo. Franciſco de Arrieta.*

105 El Honor * dize Aristoteles *lib.4.Ethic.* que es el mayor bien de todos los exteriores. Y Santo Tomas *2.2.quæst.129.art.4.* que es el Premio de qualquier virtud, y el que las engendra, conserva, y aumenta. Dotrina, que tambien la enseñaron nuestros Iurisconsultos, y otros graves Autores a cada passo, como consta de los muchos que junta el docto Presidente de Granada, Electo meritissimamente Obispo de Salamanca, D. Ioan Baptista Valençuela Velazquez *cons. 82.n.32.& seqq.volum.1.*

106 Y ninguna * cosa es mas devida à las letras, y estudios, pues la misma Sabiduria *Ecclesiast.24.* confiessa, que en el Honor tiene libradas sus flores, y frutos: *Flores mei dicit Sapientia fructus Honoris, & Honestatis,* & *Sapient.7.6. Venerunt mihi omnia bona pariter cum Sapientia, & innumerabilis Honestas per manus illius.*

107 A que alude * el Emperador Friderico *in Auth.habita, C. ne filius pro patre,* ibi: *Scientia & probitas intellectus omnem meretur prærogativam, l.fin.C.ubi Senat.vel Clariss.* ibi: *Sudoribus Magisteriæ potestatis factus clarus,* Calsiodor *lib.6.epist.10.Sapientia est quæ honores meretur, totum aliud extrinsecùs venit:* & *lib.4.epist.* ibi: *Dignum est, ut qui est scientia præditus, reddatur honore reverendus,* y otros textos, y lugares que trae Cagnolo *in l.diem functo, num.165. D.de offic.Assess.*

108 Pero quando este Honor * procede por concession, y confession de tan gran Rey, y Monarca como V.M. que Dios guarde, y lleva embueltas en si las circunstancias, y realces que he ponderado, sube tanto de punto, que Casiodoro constituye en èl la verdadera pompa, ostentacion, y calificacion de los meritos; porque siempre se entiende, que le dàn a los dignos, y que libres de otros afectos, y respetos, solo ponen los ojos en aquellos, que puedan merecer el aplauso de todos. Y assi dize *lib.1.epist.12.Pompa meritorum est Regale iudicium; quia nescimus ista nisi dignis impendere. Et quanquam potestati nostræ, Deo favente, subiaceat omne quod volumus, voluntatem tamen nostram de ratione metimur: ut illud magis æstimemur elegisse, quod cũctos dignum est approbare, &c.* & eod.lib.epist.3. *Iudicij nostri culmen excelsum est, cùm qui à nobis provehitur, præcipuus, & plenus meritis æstimetur: Nam si æquabilis credendus est, quem iustus elegerit: si temperantia præditus, quem moderatus ascivit: omnium profecto capax potest esse meritorum, qui iudicem cunctarum meruit habere vir-*

tu-

tutum. Quid enim maius quæritur, quàm hic invenisse laudum testimonia, vbi gratificatio non potest esse suspecta? Regnantis quippè sententia, iudicium de solis actibus sumit, nec blandiri dignatur animus dominij potestate munitus: eod.lib.epist.43. *Nō est maius meritum, quàm gratiam invenisse Regnantium. Nam quibus fas est de cunctis optimos quærere, videntur semper meritos elegisse.* Pensamiento, que parece imitado de Plinio Iun.*lib.7.epist.*31. ibi: *Etenim quæ gloria dignum est, summo viro in tanta eligendi facultate præcipuè placuisse.* Et idem Cassiodor.*lib.4.epist.*3. *Ad ornatum Palatij credimus pertinere, aptas dignitatibus personas eligere: quia de claritate servientium crescit fama dominorum. Tales enim provehere Principem decet, vt quoties procerem suum fuerit dignatus aspicere, toties se cognoscat recta iudicia habuisse.*

Y porque * en la eleccion, y distribucion de semejantes Magistrados, y Honores, hazen los Reyes, y Principes tan exacto juizio, y examen, conforme a lo que el Real Profeta dize en el Psalm.98.vers. 3.*Et Honor Regis iudicium diligit.* (que aunque le dan otras exposiciones, tambien se puede tomar en este sentido) * Aclamavan los Emperadores Romanos, no solo BVENOS, sino por OPTIMOS, a los Candidatos, que designavan por Consules, quando los publicavan al pueblo, como lo da a entender Plinio en su Panegyrico, ibi: *Faciebas ergo, cùm diceres,* OPTIMOS; *nec ipsorum modò vita à te, sed iudicium Senatus comprobabatur, ornarique se, non illos magis quos laudabas, lætabatur.* Donde Iusto Lipsio en su Comentario, nota este rito, y por èl da luz a Seneca *epist.*111. en que dixo: *Itàque verbo illo quasi publico vsus es, & sic amicum dixisti, quomodo omnes Candidatos viros bonos dicimur.* 109 110

Y tienen por * sacrilegio, que se dude de su acierto en ella, ò se tenga por menos digno el que assi honraron, y proveyeron, como lo dizen los Emperadores Graciano, Valentiniano, y Theodosio *in l.2.C.de crimin.sacril. Disputare de principali iudicio non oportet, sacrilegij enim instar est dubitare, an is dignus sit, quem elegerit Imperator.* Texto con que concuerda la *l.11.tit.18.part.*1. y sobre cuya explicacion junta, despues de otros, algunas cosas curiosas, D. Fernando de Mendoza *lib.1. disput.de pact. lib.1. cap.*5. Modicio *lib.2. disput.dubit.*33. y Rodolphino *conclus.9.n.9.pag.mihi* 152. donde la limita, quando notoriamente consta, que el Ministro es malo, ò el 111

Principe fue mal informado. Et novissimè Ioan. Maria Campana *in tract. de election. official. n. 92.* D. Francisc. de Alfaro *de offic. Fiscal. glos. 3. n. 4 & glos. 13. num. 6.*

112 Y en esta conformidad hablò * S. Iuan Chrysostomo *homil. 14. ad Roman.* diziendo: *Neque enim Rege suffragio suo aliquem eligente, aut honorem alicui apud omnes præconio suo decernente, sustinebit subdito-*
113 *rum quisquam contradicere.* Porque antes * todos le deven honrar, en viendo que su Rey le ha honrado, como lo dize la *l. 1. C. de domest. & protect. lib. 12. l. restituendæ, in fin. C. de Advocat. divers. iud.* Bonus de Curtili *in tract. de nobilit. 3. part num. 16.* Cassan. *in Catalog. glor. mund part. 1. consid. 4.* Præses Valençuela *cons. 82. n. 16. & seqq.* Cœpola *in tract. de Imperat. milit. diligen. vers. Per Imper. n. 5.* donde alega la *l fin. D. de albo scrib.* que dize, que los nombres de aquellos deven ser prepuestos, y preferidos, que por juizio, y aprobacion del Principe merecieron las dignidades.

114 En quien se verifica * aquel celebrado Trochaico de Solon: *Non erunt honores vnquam fortuiti muneris*; que segun la exposicion de Erasmo, quiso dezir que *Honos verus, virtutis est præmium, non munus fortunæ.*

Y mas quando, como se ha dicho, son en remuneracion de meri-
115 tos, y servicios, y caé vnas sobre otras, que * es circunstancia que las aumenta, como doctamente lo prueva Socino *cons. 128. præstantissimè n. 1. lib. 1. & cons. 288. circa primum, vers. Sed ad præmissa, lib. 2.* concluyẽdo, *quòd dignitas addita dignitati, auget dignitatem, & successivè debet augere commodum, l. si longius. in fin. D. de iudicijs*, Horatius Mandosius *in tract. de privileg. ad instar glos. 7. n. 29.* diziendo: *Quòd dignitatis supervenientia debet priorem statum augere, non minuere in eo, in quem cecidit, l. Senatores, vbi DD. D. de Senator. l. assumptio, l. filij, §. Senatores, cum l. seq. D. ad municipal l. si quis, C. de Advoc. divers. iud. l. Alexandrinus, vbi Bart. C. de Decurion. lib. 10.* Lanfranc. *in tract. de arbitr part. 2. n. 13.* & Præses Valençuela *cons. 82. n. 48. vol. 1.* A los quales añado la regla comun, de que siempre deve ser tenido en mas el que se halla honrado con dos calidades, ò dignidades, vt latè per Tiraquel. *de nob. cap. 5. n. 8.* Navarr. *de maior. & obed. cons. 5. n. 15.* Menoch. *cons. 125. n. 11. & cons. 51. n. 31. & cons. 305. à num. 45.* Grassis *de effect. cler. in prælud n. 133.* Contelorius *de præcedent. n. 5.* & Ferro *eod. tract. quæst. 23. ex n. 4.*

EN

EN ESTE, Señor, * que V.M. por su Real benignidad, y grandeza 116
se ha servido de hazerme, lo hallo junto, y exuberante todo, menos mis meritos, y que parece, que la antevió Casiodoro, quando escriviendo de la del Magisterio de los oficios, que el Rey Theodorico avia concedido a Eugenio, le dize *lib.1.epist.12.In hoc campo exercitatus cursu meritorum, ad palmam nostri iudicij pervenisti. Nec tamen Benignitas nostra vna remuneratione contenta, honorem geminat, augmenta procurat, & eo studio dona reparat, quasi debeat omne quod præstat. Sume igitur Magisteriæ infulas dignitatis, vsurus omnibus privilegijs, quæ tuos habuisse constiterit decessores: Atque ideò tanto iudicio lætare suscepto, qui pro labore honoris tui, honorem alterum accipere meruisti. Quid enim de priore senserimus præmio, secundæ dignitatis declaramus augmento.*

Pero porque algunos * no hazen desta merced el concepto, y es- 117
timacion que es justo, pareciendoles, que la Plaça del Consejo es solo Titular, y ad Honores. Y que * aun no se puede llamar dignamen- 118
te Magistrado, ò Oficial, el que no exercita, ni administra jurisdicion, segun lo que despues de Bart. *in l.1.C.de Collegiat.lib.11.* junta, y apunta Cassaneo *in Catal.glor.mund.6.p.consid.6.* Marcel. Mauro *Allegat.77.* Ascia *determinat.107.n.8.* Ioan. Bapt. Thorus *in addit.* ad Pontem *de potest. Proreg.tit.3.§.9.n.7.pag.41.* & Steph. Gratian. *discept.291.* a quienes parece que asiste, ò ayuda Casiodoro *lib.6. epist.12.* Donde * llama OCIOSO CINGVLO, ò dignidad la de semejan- 119
tes Honores: *Ociosi cinguli honore præcincta dignitas.*

Y estos dias * se han querido poner en duda algunos, que yo pre- 120
tendo se comprehenden debaxo della, y del titulo que se me ha despachado, y en particular la distribucion, ò pitança que se dà a los del Consejo, en vez, y lugar de la cera que se suele dar en la Iglesia el dia de la Purificacion de Nuestra Señora, a dos de Febrero, que comunmente llaman *de la Candelaria.*

Me ha parecido * ser no solo conveniente, sino forçoso, dar a en- 121
tender, que genero de mercedes son estas, que se llaman HONORARIAS, ò TITVLARES, que noticia ay dellas en la antiguedad, y de las causas de concederlas, y que privilegios, y prerogativas consiguen, ò conservan los que llegan a merecerlas. Y * suplicar a V.M. (como 122
lo hago) con la humildad devida, mande no se me nieguen las que por justicia, y derecho se me devieren, supuesto que yo no pretendo

otras,

otras, enseñado por Plauto *in Amphit.* que *iniusta ab iustis impetrare non decet.* Y que * en defender estas, que he adquirido por los

123 passos, y escalones que tan dilatadamente he dicho, y fundado, por echar mas firmes, y solidos cimientos, a lo que aora pretendo dezir, no me lleva la ambicion, de que siempre he vivido muy ageno, como a V.M. le consta, sino el zelo, y deseo de no perder lo grangeado, imitando a Ausonio Gallo, que dezia de si,

Ipse nec affectans, nec detrectator honorum.

y siguiendo el consejo de Seneca el Tragico *in Thyeste:*

Nec abnuendum est, si dat imperium Deus,
Nec appetendum.

y mas en terminos el de Plin. Iun. *lib.* 5. *epist.* 15. que dize no es ambicion este linage de cuidado: *Nam licèt sint homines ab omni ambitione longè remoti, debet tamen eis iucundus esse honor vltrò datus.*

124 Y que sea licito * el apetecerle, es dotrina de S. Thomas *2.2. quæst.* 131. *art.* 2. *ad* 3. referida, è ilustrada por el insigne, y eloquente Maestro Fr. Iuan Marquez *en su Govern. Christ. lib.* 2. *cap.* 38. y otros que cita, y sigue Iuan Dominico Tasson Napolitano *in pragmat. de antefato, vers.* 7. *observ.* 3. *pag.* 395. *n.* 112. donde dize, que todos los Regentes de Napoles en su tiempo eran Señores de Titulo: tanto cuidado avian tenido en honrarse, y aventajarse.

125 Pero aun es mucho mas licito * el defenderle, y tan lexos de poder por esso caer en nota de ambicion, que antes se incurre la de indignidad, y crueldad en si mismo, y contra si mismo, por el que peca de corto, ò inadvertido en bolver por sus honores, y preheminencias, como despues de otros muchos que alegan, lo resuelven Tiberio Deciano *cons.* 7. *n.* 2. & 17. Bursato *cons.* 343. *n.* 1. Menoch. *cons.* 51. *n.* 3. & *cons.* 52. *n.* 152. *lib.* 1. *cons.* 51. *n.* 3. *lib.* 2. *cons.* 126. *n.* 1. *lib.* 2. & *cons.* 902. *n.* 1. *lib.* 10. Bobadilla *in Polit. lib.* 3. *cap.* 2. *n.* 20. *litt. D.* Card. Tusch. *litt. D. conclus.* 430. Mastrillo *de Magistrat. lib.* 5. *cap.* 4. *n.* 11. Riccius *in praxi Fori Eccles. tit. prax. præced. decis. vltim.* donde dize, que el que mata à otro por defender sus honores, y preheminencias, no ha de ser condenado en pena ordinaria. Y Yo latissimamente en mi Alegacion de la precedencia del Consejo de Indias al de Flandes, §. 3. *per tot. ex n.* 20. & novissimè D. Michael Ferro Manrique *in tract. de præced. Eccles. q. vlt. in fin. vbi me allegat.*

126 Fuera de que, si como * dize Plinio Iunior *lib.* 1. *epist.* 19. *in fin.*

esta

esta defensa pide mas solicitud, y cuidado, quando se embuelve en ella el sustentar el beneficio que nos hizo vn amigo: *Nam solicitus* (inquit) *custodiendus est honor, in quo etiam beneficium amici tuendum est.* Mucho mas * aprieta su obligacion, donde se trata de no 127
perder cosa alguna en los que se huvieren concedido por V.M. cuya Real autoridad, y grandeza, viene a ser principalmente interessada en esto, como * a quien toca en primer lugar el hazer que se cum- 128
plan, executen, y conserven colmadamente los favores, mercedes, y franquezas que huviere hecho, como en otro proposito lo dixo San Gregorio Nazianzeno *in orat. funeb. de laudib. D. Athanasij*, y Ioan Ekio *in festo omnium Sanct. homil. 1. part. 2. n. 1.* referidos repetidamente por el Presidente Valençuela *d. cons. 82. n. 26. volum. 1. & cons. 201. num. 94. volum. 2.* y el texto *in cap. decet, de regul. iur. lib. 6. l. cùm multa, C. de bon. quæ lib.* ibi: *Oportet Imperialem liberalitatem culmen habere præcipuum*, Rota *decis. 70. n. 4. & 5. part. 1. divers. sacri Palatij*, donde resuelve, *conformari intentioni, & voluntati Principis, qui dignitatem concessit, quod illi perpetuò assistant eius prærogativæ, & Honores.* De que tambien trata Menoch. *lib. 3. præsumpt. 103. n. 31.* y elegantemente * Cassiodor. *lib. 1. epist. 10.* ibi: *Mutilari certè non debet,* 129
quod laborantibus datur, sed à quo fidelis actus exigitur, compensatio imminuta præstetur. Providete itaque, vt quod benemeritis impendimus, incorrupto munere consequantur, &c.

Y Aristoteles, * de quien refiere Eliano *lib. 14. de varia histor.* que 130
con ser tan gran Philosopho, no pudo llevar bien, que se le menoscabassen los Honores que por publico decreto le avian concedido en la Ciudad de Delphos, diziendo, que toleràra mejor que no se los huvieran dado. Las palabras de Eliano son: *Aristoteles, cùm quidam ei decretum Delphis honorem eripuisset, scribens de his ad Antipatrum, inquit: Ea, quæ Delphis mihi decreto sunt assignata, quibusque nunc privatus sum, animum meum afficiunt: vt nèque magnopere mihi cordi sint, nèque omnino non sint. Sapientissimè autem putavit, non esse simile dignitatem aliquam non suscipere, & cùm iam acceperis, ea spoliari. Non enim grave est non adipisci: at cùm adeptus sis, rursum amittere, id satis quidem molestum est.*

Svpongo, pues, que * en los Emperadores, Reyes, y Principes So- 131
beranos, y absolutos està, y reside la raiz, y fuente de todo lo jurisdicional de sus Estados, y dellos nace, y a ellos buelve lo que a esto to-

ca, segun la celebre, y repetida dotrina de Baldo *in cap.1.n.11.de allodijs*, Afflict. y Albarot. *in cap.1.§.adeò, de pace iuram.firm.* y de las leyes de Partida, y otros muchos Autores que refiere nuestro gran Presidente Covarr. *cap.1.pract.n.9.* Menoch. *lib.2.præsumpt.14.* Bossius *tit.de Princ.n.233.* Cellius Hugo *cons.60.n.8.* Lud.Saca *cons.8.n.36.lib.1.* Peregrin. *de iure fisci, lib.1.tit.1.n.10.& 11.* Camil.Borrel. *de præstant.Reg.Cath.cap.21.n.17. & de Magistr.Edict.lib.3.cap.2.n.5. vsque ad 9.* Pacian. *de probat.lib.2.cap.43.ex num.8.ad 12.* Cancer *variar.resolut.tom.2.cap.2.n.106.& 307.* & Anton.de Petra *de potestat. Princ.ferè per totum*, & *in tract.de fideicommiss.quæst.13.à n.563.*

132 Y por el consiguiente, * en los mismos consiste la creacion, ordenacion, y formacion de los Tribunales, Magistrados, y demàs Iuezes, Ministros, y Oficiales, que juzgan ser necessarios en sus Reinos, y Señorios, para exercitar esta jurisdicion, y mantener a sus vassallos en paz, y justicia, *l.si constat, de appellat.cap.2.de electione, l.in nomine Domini, C.de offic.Præfect.Præt.Africæ*, ibi: *Civilium administrationum iudices, & officia singulis Africarum Provincijs constituimus, l.vlt.C.ad leg.Iul.repetund.l.vlt.C.de offic.Magistr.milit.l.1.C. de Metrop.Berit.lib.11.l.probatorias 9.C.de divers.offic.lib.12.* ibi: *Sed ex authenticis tantùm probatorijs, manu nostra subscriptis, & nostro arbitrio præstandis; text.vulgaris in l.1.§.cùm vrbem, D.de offic. Præfect.vrb.Auth.de defens.civit.§.interim, collat.3.cap.1.quæ sint Regalia in vsib.feud.* ibi: *Potestas constituendorum Magistratuum ad iustitiam expediendam*, vbi Bald. *n.7.* & Afflict. *vers.Potestas, n.1.l.2.tit.4.part.3.l.1.tit.9.lib.3.Recop.* cum alijs latè traditis à Bart. *in l.Imperium, n.6.D.de iurisd.omn.iud.* Alexand. *in l.1.in princip.D.de offic. eius*, Molin. *de Hispan.primog.lib.4.cap.11.n.61.* Robitus *cons.79.n.55.* Larrea *cons.2.num.71.* Carol.de Grassal. *de Regal.Franc.fol.111.* Sixtin. *de Regalib.lib.2.cap.15.per tot.* Cassaneus *in Catal.glor.mund.7.part.consider.9.* Thesaur. *in proœm.decis.n.10.* Cabed. *decis.85.n.1. part.2.* & latè Mastrill. *lib.1.cap.1.n.9.& cap.4.ex n.1.lib.4.cap.16.n.89.l.b.5.cap.4.n.73.* & Stephan.Gratian. *discept.940.nu.6.vol.5.* D. Francisc.de Alfaro *de off.Fiscal.glos.1.n.2.* & Bobad. *in Polit.lib.3. cap.2.num.1.*

133 Y assimismo * los mismos Principes son los que pueden, y suelen disponer, y distribuir a su arbitrio las Dignidades, grados, ocupaciones, Honores, preheminencias, precedencias, emolumentos, y pre-

prerogativas que se han de dar, y guardar a sus Oficiales, y Magistrados, por ser ellos tambien la fuente, y origen de quien proceden los proprios Honores. Y los que hazen, y constituyen las Dignidades, y encierran en si los tesoros dellas, como notablemente lo dixo Baldo *in cap.1. vers. A Principe, notab.1. tit. quis dicatur Dux*, Ioan. de Platea *in l.1. in fin. C. de silent. lib.12.* Martin. Laudensis *in integro tractatu de dignitatibus*, idem en el tratado *de Principe, quæst.540.* Paris de Puteo *de re militar. lib.7. n.11.* Ioan. Lecirier *tract. de primog. conclus.3. q.11. n.14.* Petr. Gregor. *lib.6. de Repub. c.12. n.5.* Ioann. Andr. Georg. *Alleg.33. n.16.* Sigismundo Lofred. *cons.39. n.1.* Riminal. Iun. *cons.5. n.93. lib.1.* Ioann. Vincent. de Anna *Alleg.57. n.2. & Alleg. 130. n.3.* Albert. Leonin. *cons.1. n.2.* Mastril. & alij vbi supra, Menoch. *cons.302. n.7. lib.4.* Præses Valençuela *d. cons.82. n.22. & seqq. vol.1. & d. cons.201. n.83. & 84.* & Bobadill. *in Polit. lib.3. cap.2. n.1.*

Vsando, pues, desta potestad, hallamos en las Noticias del Imperio Romano, y Griego, y de otros Reinos, y Principados, * aver sido 134
varios los Magistrados, Oficiales, y Ministros de Paz, y de Guerra, que criaron, è instituyeron para el Govierno de sus Republicas, y exercitos, y para el servicio, y guarda de sus personas, y palacios. De que nos dan mucha luz tantos titulos, como dellos ay en los Digestos, y Codigo; especialmente en sus tres libros vltimos, que llamamos VOLVMEN, y hazen largo Catalogo Alciato, y Guido Pancirolo *in notit. vtriusque Imp.* Pomponio I.C. y sus Comentadores *in leg.2. §. post originem, cum seqq. D. de orig. iur.* Pomponio Læto, Fenestella, Ioann. Pyrrho, Anglebermeo, Guillerm. de Monferrat. *in schedul. Magistratuum civilium*, Martin Garato Laudense *in tract. de Dignitatibus*, Nicolao Boerio *de author. magn. consilij, & de ordine, & differentia graduum vtriusque fori, inter tract. Doct.* Iusto Lipsio, Sigonio, Rosino, Dempstero, Bullengero, Mastrillo *lib.5. cap.1. & 2.* y otros que han escrito de Magistratibus, Franc. Polleto *in historia fori Romani*, Cassaneo *in Catal. glor. mund. par.6. & 7.* Donelo, y Osualdo *lib.17. Comment. iur. civil. cap.7.* el novissimo Iacobo Gutherio en sus libros *de officijs domus Augustæ*, Bobadilla *in Polit. lib.1. cap. 9. n.11. & seqq.* y Laurencio Beyerlink, digno de leerse, *in Theatro vitæ humanæ, litt. M. verb. Magistratus, ex pag.24.* Y hablando de los Magistrados, y Prefecturas de Francia, Vincencio Lupano, y destos, y de todos Iuliano Taboecio *in tract. de Magistratib. post Cataclis-*

mum institutis, deque multiplici personarum delectu. Y de los de nuestra España, el señor Rey Don Alonso en sus nunca dignamente alabadas, y admiradas leyes de Partida, præcipuè *l.7.cum seqq.tit.18.p.* 4. y los muchos titulos que dellos tratan en la Nueva Recopilacion.

135 A estos * Magistrados, Ministros, y Ministerios, fueron assimismo dando sus Titulos, Honores, salarios, y grados de Dignidades, segun la ocupacion que exercian. Ioan de Platea las divide en doze especies, *in rub.de dignitat.* pero la mas comun, y juridica division es de quatro: conviene a saber, *Superilustres*, *Ilustres*, *Spectables*, y *Clarissimos*. De las quales, y de los cargos a quien correspondian estos titulos, tratan largamente la Glossa, Bart. y otros Doctores *in l. 1.D.de offic.eius*, y en la *rub.C.de dignitat.lib.10.& in l.vnica, C.vbi Senat.vel Clarissimi, & C.vt dignitatum ordo servetur*, Glossa celebre *in Authent.vt ab Illustribus, & in proœmio Instit.§.cumque hoc*, Azo *in summa, tit.C.de off.Præfect.Orient.* Speculator, & eius Additionator, Ioan. Andræas *tit.de iurisdict.omn.Iudic.§.1.* Angelo, y Alexandro *in rub.eod.tit.* Alberico *in l.Imperium, n.17.eod.tit.* Platea *in l. fin.C.de Decurion. lib.10.* Bald. *in cap.cùm accessissent, de constitut.* Abbas, & Imola *in cap solitæ, de maior.& obedient.* Alciato *in l.speciosas, D.de verbor signif.* elegantèr Cuiacius *in l.fin.Cod.de silentiar. lib.12.* Petr. Ferrara *in praxi, in forma Apostolorum, §.spectabilis, pag. mihi* 199. Farinacius *cons.85.1.p.n.156.* Petr. Gregor. *lib.47.syntagm. cap.12.n.18.ad fin.* Martha *de iurisd.2.p cap.34.in fin.* Guido Pancir. *in Thesaur.var.lib.1.cap.3.* latissimè Menoch. *lib.2.de arbitrar.cent. 1.cas.68.&* Bobadilla *vbi supra, n.14.& seqq.*

136 Aunque no ignoro, * que Alciato *lib.3 dispunct. cap.14.* y Ioan Orozco *in d.l.1. D.de off.eius, & in l.fœminæ, D.de Senatorib.* hechan con razon menos en esta division, el Titulo, ò Dignidad del *Perfectissimado*, de que ay titulo particular en el Codigo, *de Perfectissimatus dignitate, lib.11.* vbi etiam idem Alciat. Y la constituyen despues de la de *Clarissimos*: y el mismo Alciato niega se halle en Derecho mencion de la de *Superilustres*, y que esta palabra sea del todo latina, alegando para esto algunos lugares de Cassiodoro, y el de

137 Ausonio en la Mossella, donde muestra, que * la Dignidad de la Prefectura, que era constituida entre las Spectables, solo se hallava precedida de la de los Ilustres:

Quìque suas rexere vrbes, purùmque Tribunal,

San-

Sanguine, & innocuas illustravere secures.
Præfecturarum titulo tenuere secundo.

Pero en esto, * es sumamente dificultoso constituir regla cierta, 138
por la gran variedad, y confusion que en las leyes, y Autores se halla, cerca de la aplicacion de los titulos, nacida de la mudança de los tiempos, y Imperios, y de la mayor, ò menor estimacion que en ellos se iba haziendo de los mismos cargos, y oficios, como doctamente lo advierte Cuiacio, y Menochio *in locis supra citatis*, Garsias Toletan. *in d. rub. C. de dignitat. n. 7.* y Conrado Ritershusio *sup. Novel. 2. p. cap. 2. de Magistr. n. 20. pag. mihi* 132. cuyas son las palabras siguientes: *Illud quòque in genere observandum, Magistratus variare pro diversitate temporum, locorum, & Reipub. provt hic, vel ille status: hæc, aut illa forma obtinet: Id quod facilè est cuivis animadvertere, conferenti aliquot titulos libri primi Pandectarum, & primi libri Codicis. Item aliquot titulos in tribus posterioribus libris Codicis, quos diligentissimè exposuit Cuiacius. Conferenti, inquam, ista omnia cum iis, quæ à doctissimis viris scripta sunt de Magistratibus P.R. & Reip. veteris adhuc florentis. Usque adeò nihil stabile est in rebus humanis, ne in legibus quidem, & Magistratibus, hoc est, in rebus omnium maximis, & divinissimis: tantum abest, vt in aliis rebus minoris momenti, aliqua esse possit constantia, aut perpetuitas.*

Y hablando * en materia de los titulos, siente lo mismo Meno- 139
chio en el *cons. 342. lib. 4.* mostrando la variacion que en ellos ha avido, y concluyendo en el *n. 43.* que el de Ilustrissimo solia ser mayor que el de Excelentissimo, y se dava solo a los Reyes: y oy lo vemos mudado, y parece, que el de Excelentissimo se tiene en mas; como
tambien * el de Eminentissimo, que en nuestros tiempos se ha apli- 140
cado a los Cardenales, de que haze particular observacion Ioan Dominico Tasson *in pragm. de Antefato, pag. 394. n. 108. & 109.* Sin que para esto pueda aver mas razon de discrimen, que la estimacion, ò opinion que se induce por la costumbre, como lo advierte el mismo Menochio *vbi supra, n. 43.* refiriendo a Bartolo, Decio, Rocho de Curte, Purpurato, y otros Autores.

Y no se contentando con nombrar, y proveer los Magistrados, Oficiales, y Ministros, que se juzgavan por bastantes para el vso, y exercicio ordinario de los Tribunales, cargos, Prefecturas, y oficios
que he referido, * solian tambien nombrar otros algunas vezes, que 141

tuviessen, y gozassen la Dignidad, Titulo, y Honor de ellos, relevandolos de su vso, exercicio, y ocupacion; ò yà porque aviendola exercido largos años, cessò el vso della, ò la renunciaron, ò la edad, y otros accidentes, ò achaques pedian ser jubilados en ella: ò porque aun sin averla exercido, la calidad, y meritos de sus personas, ò otros justos respetos, que movian al Principe, les hazia dignos deste favor, y de ser agregados al Tribunal, ò Colegio en que se les dava.

A los que actualmente servian, exercian, y militavan, llamavan ACENTES, ò ADMINISTRANTES. A essotros, VACANTES. Y este mismo nombre davan tambien a los que proveian estando ausentes, quando aun antes de entrar à servir, se les concedian desde luego las preheminencias del cargo a que los promovian, y destinavan.

A los Titulares, que ni avian servido, ni exercido, ni avian de servir, ni exercer en aquel oficio, ò ministerio, con cuyo nombre los honravan, y titulavan, los llamavan HONORARIOS, con la distincion en vnos, y otros, de presentes, ò ausentes, que dexo apuntada.

Como se halla dispuesto, y mas largamente explicado por los
142 Emperadores Theodosio, y Valentiniano * *in leg. 2. C. vt dignitatum ordo servetur*, por estas palabras: *Omnes privilegia dignitatum hoc ordine servanda cognoscant, vt primo loco habeantur hi, qui in actu positi, illustres peregerint administrationes: Secundò veniant vacantes, qui præsentes in comitatu illustris dignitatis cingulum meruerint: Tertiũ verò ordinem eorum prospicimus, quibus absentibus cingulum illustris mittitur dignitatis. Quartum Honorariorum, qui præsentes à nostro numine sine cingulo codicillos tantum honorariæ dignitatis adepti sunt. Quintum, eorum quibus absentibus similitèr sine cingulo mittuntur illustris insignia dignitatis, &c.* Con quien contesta la *l. 3. C. vbi Senatores, vel Clarissimi*, que habla de los privilegios de los jubilados: *l. Decurio* 41. ibi: *Et si vacare per senectutem potuerit: leg. nullos* 60. ibi: *Hi verò qui honorario titulo illustrem dignitatem consequuti sunt, &c. C. de Decurion. lib. 10. leg. 1. C. de silentiar. lib. 12. l. 3. C. eod. tit.* ibi: *Honore Curiæ sine aliqua functione lætentur, vt dignitatem solam habeant ex Senatu: l. omnes 9. Cod. de metatis, & epidemet. eod. lib.* ibi: *Cæteris verò, quibus illustris dignitas sub cingulo, vel citrà cingulum pro suo solo honore delata est. &c. Novella Theodosij eod. tit. & l. vnica, Cod. qui à probit. tyron. in C. Theodos.* eleganter Iustinian. *in Novella* 70. ibi: *Quædam præfecturæ figura, quam honorariam vocabant, codicillis ab*

im-

imperio super ea collatis, & ibi: *Si verò solos participare voluerit honore: fieri quidem codicillos, & his dari , tantùm verò valere huiusmodi imperialem largitatem, vt ille honoratus quidem sit, & maximæ curiæ pars esse videatur,&c.* con otros textos, y Autores Latinos, y Griegos, * que juntò doctamente Cuiacio *in l.1. Cod.de Primicerio, lib.* 143
12.Brissonio,Schardo, Kalvino,y los demàs, que han escrito de verbis iuris, *verb.Honorarij,& verb.Vacantes*, Dionysio Gothofredo *in notis ad d.l.2.C.vt dign.ord.servetur, & ad d.Novell.Iustin.*70. Menochio *d.cas.68.n.41.& 42.*Cassaneo *in Catal.glor.mund.6.p.consid.* 4.vbi agit *de Vacantibus,& consid.*5.vbi *de Honorarijs*,Ioann.Francisc.à Ponte,y su Adicionador Thoro *in tract.de offic.& potest.Proreg.tit.3.de elect.official.§.8.n.10.& seqq.*Rovito *in pragm.1. de Titulorum abusu, n.42.& seqq.* Iacobo Gutherio, que habla de Vacantes,y Honorarios con erudicion,*lib.1.de offic.domus Augustæ, cap.* 14.& 15. Y las formas de los codicilos,ò patentes, que para vnos,y otros se despachavan, refiere Casiodoro *lib.6.var.epist.*10.& 11. y por ser muy notables,las pondrèmos luego a la letra.

El llamarse * HONORARIOS, pudo tomar origen, de ser el Princi- 144
pe el que concedia estos Honores,y Titulos,que es, segun queda dicho , la fuente dellos ; como del derecho Pretorio lo dixo con menor causa el I.C.Pomponio *in l.ius autem civile,§.1.D.de iust.& iur. l.2.§.eodem tempore,D.de orig iur.* y mejor el Emperador Iustiniano *in §.Prætorum,eod.tit.* ibi: *Hoc etiam ius, Honorarium solemus appellare , quod qui honores gerunt, id est Magistratus ; authoritatem huic iuri dederunt.*

O mas propriamente , porque faltandoles a los Honorarios el exercicio de los Magistrados, ò Dignidades, que asi les davan (como queda dicho) solo les venia à quedar el desnudo Titulo , y Honor dellas, como expressamente lo dixo * Iustiniano *in dict.Novell.* 145
70.ibi: *Hanc autem ita nominabant, vt nihil aliud , nisi purum Honorem ijs, quibus præbebatur, conferret.* Y por esso, èl mismo alli llama a la Prefectura Honoraria: *Figura Præfecturæ , solam præbens dignitatem.* Y otros Textos las llaman Dignidades imaginarias , vacias, de sombra, ò assombradas en quietud secreta , y privada, *l.41. C.de Decurion.in Theodos.Vel qui sine administratione adumbratarum dignitatum codicillos honorarios meruerint:leg.74.eod.tit.& C.* ibi : *Inanes verò vmbras,& cassas imagines dignitatum codicillis honorarijs sectan-*

ctantes: l.5. & 6. de Honoratorum codicillis, eodem C. Theod. ibi: *Officijs publicis, atque militiæ muneribus expertes, quos habent secretæ quietis vmbracula: l. vlt. d. tit. de Honorat. C.* ibi: *Ne quis sibi expetat, sive imaginarios sive inter agentes codicillos acceperit, &c.*

146 Como tambien, por la misma razon, * los Tutores que no exercian, sino solo eran nombrados en honra de sus personas, ò de las para quien se nombravan, fueron llamados, *Honorarios, l.3.§.2. D. de administrat. tutor. l. si quis tutor. 60. §. quid ergo si honoris causa tutor datus sit, D. de ritu nupt. l. iure nostro 26. §.1. D. de testament. tut. leg.*

147 *quod si fortè 14.§.1. D. de solution.* Y * Honorario Tumulo, el sepulcro inane, o vacio, que se levantava, y erigia mas por honra, y memoria de algun difunto, que para guardar en èl sus cenizas, que en Griego se dize Cenotaphio, *l. in tantum, §. Cænotaphium, cum l. seq. D. de rer. divis. l. vel quæ, & l. monumenta, D. de Religios. & sumpt. funer.* cum alijs apud Conan. *lib.3. Comment. cap.1. n.4.* Alciato *lib.1. parer. cap.12.* Forcatulo *in Necioman. iur. dialog. 1. n.28.* Brissonio *lib.2. select. cap.15.* Cotta *in memorab. iur. verb. Cænotaphium,* y Casaubono, y otros in illud Suet. *in Claud. Cæs. cap.1. Caterùm exercitus honorarium ei tumulum excitavit: circà quem deinceps statuto die quotannis miles decurreret, Galliarùmque Civitates publicæ supplicarent.*

148 Y de aqui vino a pensar * Accursio *in l. nuper, D. de donat. inter, verb. Honoris*, que la donacion, *honoris causa*, de que allì habla el I.C. Caio: *Recepta est alia causa donationis, quam dicimus honoris causa*: se ha de entender, *de simplici Honore, id est, sine administratione*, por parecerle, que esta es la mas frequente acepcion, ò significacion deste nombre Honor, segun lo que voy probando.

Pero aunque esto en si es cierto, tambien lo es, que en aquel texto no habla el I.C. de tales Honores, sino de los efetivos, y verdaderos, como lo muestran los exemplos que luego pone: *Ut ecce, si vxor viro laticlavij petendi gratia donet, vel vt Equestris ordinis fiat: vel ludorum gratia.*

149 Y asi tomò, y vsurpò la palabra, * *Honoris*, por la misma Dignidad que se pretendia, y avia de exercitar. Cosa muy frequentada en buenos Autores, y ocasionada, segun parece, del grande Honor, reverencia, y respeto que se tenia à los que llegavan a conseguirlas, como singularmente lo advierte Conano *lib.1. Comment. cap.15. n.1.* Y la misma rubrica, *D. de munerib. & honorib.* en cuya *l. Honor 14.* el

I.C.

I.C. Calliſtrato dà a entender, *quod Magiſtratui ineſt dignitas: rurſus dignitatem ſequitur honor.* Y en el proprio ſentido hablò Cicer. *Philip.*8. *Quamquam hoc honore vſi* (id eſt Magiſtratu) *togati eſſe ſolent, quum eſt in Sagis Civitas.* Salluſt. *in Catil. Catallus ex petitione Pontificatus odio incẽſus, quod extrema ætate maximis honoribus vſus, ab adoleſcente Cæſare victus diſceſſerat*, y entienden a Iuvenal ſus Comentadores *Satyr.*1. quando dize:

Nunc cum ſummus Honos finito computet anno,
Sportula quid referat.

Tambien * llamavan a los Honorarios, y con mas propriedad, y frequencia, a los Vacantes, ò Iubilados, *inter-agentes*, por el lugar, cabida, y autoridad que conſervavan entre los Magiſtrados actuales, ò adminiſtrantes, como conſta de las palabras que he referido, *d.l. vltim. C. de Honorat. codicil. in Theod. & d.l.*5. *C. de metat. lib.*12. vbi pro *iter agens*, legendum eſt *inter-agens, vel inter-agentes, & d.l.*1. *C. de ſilent. eod. lib.* ibi: *Videlicet inter-agentes taxari.* 150

Y aſsimiſmo * *Adſcriptos, Adſcripticios, ò Allectos*, por el Tribunal, ò Colegio donde entravan, ò quedavan diputados, ò agregados, como parece de la *l.*1. *d. tit. de Honorat. codicil. & l.*10. *de Præt. in C. Theodoſ. l.*7. *& ſeqq. C. de domeſt. & protect. l.*1. *de præpoſ. Lab. l.*19. *&* 24. *de Palatin. ſacr. larg. l.*7. *de privileg. eorum, qui in ſacro Palat. milit. eod. C. Theodoſ.* Symmach. *epiſt.*95. *lib.*7. ibi: *Sed adijcienda eſt prærogativa militiæ, vt beneficio allectionis vtatur.* Donde Iureto en las notas dize, que *in libris Iuriſconſultorum nomen allectionis, & allectorum vario ſenſu accipitur, ſed hic ſumitur pro beneficio Imperatoris, quo quis poſt decurſos in aula, & comitatu Principis, labores, adlegebatur in ordinem Senatorium, velut quæ ex Conſularibus conſequebatur Clariſsimatus Dignitatem.* 151

A imitacion * de los ſoldados ſupernumerarios, ò imaginarios, que inventò el Emperador Claudio, y los continuaron otros, poniendolos en las liſtas, ſolo para que gozaſſen los ſueldos, aunque no militaſſen. De los quales habla Sueton. *in Claud. cap.*23. ibi: *Inſtituit, & imaginariæ militiæ genus, quod vocatur ſupra numerum, quo abſentes, & titulo tenus fungerentur.* Y por eſto los llamavan tambien, Vacantes, Vacantivos, Adſcriptos, ò Adſcripticios, como conſta de lo que dize Lampridio *in Alexand. Severo*, ibi: *Alexander Severus iureiurando conſtringit, ne quem adſcriptum, id eſt, vacantem haberet.* 152

Tre-

Trebell.Pollio *in Balista*: *Est epistola Valeriani, qua gratias Balistæ agit, quod eius consilio nullum adscriptitium, id est, vacantem haberet, & tribunum nullum stipatorem, qui non verè pugnaret.* En cuyas notas lo advirtieron bien Casaubono, y Salmasio, y Iacob. Guther. *d. lib.*
153 1. *de offic. dom. Augustæ, cap.* 14. *pag.* 45. donde dize, * que a vnos, y a otros: conviene a saber, assi a Honorarios, como a Vacantes *dignitas codicillis dabatur, & allectionis honos*, como lo muestra Cassiodoro en las formulas que referirè luego. Aunque en los Vacantes por Iubilados, ò en los Adlectos, en el goze de los salarios, y en otras cosas: eran mayores los privilegios, que en los Honorarios, y por el exercicio que avian tenido, les quedava el honor del Cingulo de la Dignidad que exercieron, y en que jubilaron. Lo qual no era assi en los Honorarios.

154 Por * donde los Griegos introduxeron llamar *Cosoi* a los Administrantes, ò Vacantes, que quiere dezir, *Cincti*, ò Ceñidos. Y *Agosoi*, a los Honorarios, que quiere dezir, *Discincti*, ò Desceñidos, como consta *ex d. l. omnes* 9. *C. de metat. lib.* 12. ibi: *Cæteris vero, quibus illustris dignitas sub cingulo, vel citra cingulum pro suo solo honore delata est, d. l.* 2. *C. vt dignit. ord. servetur*, ibi: *Illustris dignitatis cingulum meruerint*, & ibi: *Quibus absentibus, cingulum illustris mittitur dignitatis*, & ibi: *Quibus absentibus sine cingulo mittuntur illustris insignia dignitatis.*

155 A la qual diferencia aludiò tambien * Sidonio Apollinar *lib.* 1. *epist.* 9. ibi: *Avienus ad Consulatum felicitate, Basilius virtute pervenerat. Cinctus Avienus, Basilius discinctus*: que es como si dixera, que Avieno avia sido Consul ordinario, suffecto, ò vacante, y Basilio solo Honorario. El mismo Sidonio *lib.* 5. *epist.* 7. *Cinctis iura, discinctis privilegia.*

Porque como es vulgar, y consta de las leyes citadas, y de otras
156 muchas, * *Cingulo*, se toma translaticia, ò metaphoricamente en derecho, y en otros Autores, por la administracion, ò exercicio actual de qualquier oficio, ò Magistrado, segun lo advirtiò la Glossa *per text. ibi in l. fin. C. de præpos. sacri cubic. lib.* 12. *& l.* 1. *C. de domest. & protect. lib.* 11. Y todos los Autores que han escrito de verbis iuris, *verb. Cingulum*, Rebuff. *in l. vt Alphenus* 87 *ff. de verbor. signif.* y Roberto Stephan. *in Thesauro linguæ Latinæ, verb. Cingulum.*

157 No porque * huviesse algun genero particular de Cingulo, que fues-

fuesse insignia del Magistrado, segun parece lo quiso dar a entender S.Gregorio Nazianzeno *in epist.ad Africanum*, à quien refiere, y sigue Sirmondo *in notis ad Sidonium dict.lib.1.epist.9*.sobre aquellas palabras, *pro potestate cincti*, donde dize: *Cincti, hoc est cincti, erant Præfecti, & alij omnes Magistratus, quibus gladij ius erat, quorum insignia, Cingulum*, y la Glossa *in l.fin.C.de præpos.sacr.cubic. lib.*12. donde explicando las palabras della, *Cingulo vti*, expone: *Ense fortè, vel carruca*. Lo qual se convence, porque expressamente pone como cosas distintas el Cingulo, y las Insignias, *d.l.2. C.vt dignit. ordo servetur*, ibi: *Sine cingulo mittuntur illustris insignia dignitatis, &c.*

Sino * porque despues que començaron los Consules a alçarse, y 158
ceñirse las Togas para las batallas, se recibiò el ceñirse tambien los soldados, por donde Horacio *in Arte Poetica* los llamò Cinctutos,

Cinctutis non exaudita Cethegis.

y nuestras leyes estar *in procinctu*, al hallarse en estado, disposicion, ò expedicion de pelear: y de aì, porque para exercitar qualquier otra obra mas acomodadamente se hazia lo mismo, se tomò la palabra, *Cingulo*, como por synonoma de la palabra, *Exercicio*, como lo advierten, y pruevan los Autores citados: y mejor que todos * 159
Cassiodoro *Psalm.29. Cingulum significat, quod ad Iudicis pertinet dignitatem. Nam cincta potestas in ipso vocabulo noscitur constituta. Sic enim cinctum dicimus Iudicem, quando eius fasces, honorèsque declaramus, illustratus honore cinctus; cinctus, & cingulum Iudicis, &c. & lib.6.variar.in formula Patriciatus* 2.ibi: *Hinc est, quòd & Honor ipse cinctus, est cingulum fidele, &c.* Y mas adelante, *eodem lib. form.* 12.llama Ocioso a este Cingulo de los Vacantes, ibi: *Ociosi cinguli honore præcincta dignitas.*

Y alli, * y en las dos varias antecedentes, pone las Formulas de 160
los Codicilos, ò Patentes con que se solian conceder las Dignidades de Vacantes, Proceres, y Ilustres, y de la Comitiva primi ordinis, entre los Condes, que llamavan Consistorianos, que * eran los que 161
assistian a los mas secretos consejos del Principe, *l.1.§.1. C.de novo, C.faciendo, l.2. C.de Advocat.diver.iud.l.vlt.* C.*de discuss. & l.2. & per tot.*C.*de Comitib. Consistor.lib.*12. cum alijs traditis per Prateium, & alios, *de verb.iur.verb.*Comites *Sacri Consistorij*. Y de las causas, y razones que movian, ò obligavan a los Reyes a concederlas,

que eran premiar, y remunerar a los benemeritos, y confolar siquiera con este Honor a los impedidos. Y por ser las palabras de estas Formulas tan al proposito del intento a que este papel se endereça, no quiero escusar de inserir en èl las que tuviere por mas substanciales.

FORMVLA X. QVA PER CODICILLOS VACANTES PROCERES FIANT.

162 *Periclitarentur * graviter boni mores, si aut solis divitibus, aut corpore valentibus, præstarentur tantummodo dignitates; dum multos invenias excubias Palatij refugere, qui magis possint laudabili conversatione fulgere. Multis enim facultas sua non sufficit ad triumphum: multis philosophantibus corporis valetudo subtrahitur: & fit plerùmque vt Sapientes irremunerati iaceant, si semper homines ad honores Comitatensi observatione perveniant. Rarum est vni multa confluere, cùm omnibus debeat Regnantis pietas subvenire. Quid si expensas Consulatus pauper nobis expavescat? Quid si Sapientia Clarus Præfecturæ nequeat sustinere molestias? Quid si pondera Quæsturæ affluens lingua formidet? Quid si reliqui fasces molestiarum tædio vitentur fortè quàm meritis? Nonne si à magnis viris talia fugiantur, in verecundia nostræ mansuetudinis quamdam repulsam suscipiunt dignitates? Quanto iustius bono Principi irremuneratum nihil relinquere, quod facit Natura laudabile? Sapientia est, quæ honores meretur; totum aliud extrinsecus venit. Sola est prudentia, quæ rebus omnibus præponitur, quando in homine fœlicitèr invenitur. Sit apud nos, & fortunis integerrimus Consularis: sint & sine longo labore Privates: habeant exercitia præmia sua: sed & iste honorabilis locus sit, qui tantùm meritis comparatur. Nèque enim absurdè leges sacratissimæ censuerunt, eos quos bonæ opinionis fama commendat, Codicillis Vacantibus tales quærere summitates. Quos etsi facultas in tanti honoris apparatu desereret, virtus conspicia non celaret. Animati sunt ad talia, qui de sua videbantur desperare fortuna. Hoc & validissimus ad labores, hoc & imbecillis corpore meretur ad laudes. Nam omnes sub diversitate prædicantur, quos huiusmodi nomen honoris amplectitur: Et magis nescio quid amplius meriti extorsisse creditur, quod rem laborantium ociosus meruisse sentitur. Atque ideò præsentibus codicillis, &c.*

FOR-

FORMVLA XI. ILLVSTRATVS VACANTIS.

*Constat * fœlicem esse Rempublicam, quæ multis civibus resplendet ornata. Nam sicut Cœlum stellis redditur clarum, sic relucent Urbes lumine dignitatum. Non quia fiat homo alter honoribus, sed quia modestior efficitur, à quo conversationis ordo melior postulatur. Quis enim opinionem suam vituperabilitèr tractare velit, quàm specialitèr ad laudes electam esse cognoscit? Illum siquidem honores glorificant, quem commendat & vita. Nam malo instituto vivere, nec Principi fas est: quãdo & de illo populus occultè potest dicere, cui mores suos publicè nullus ausus est imputare. Cape igitur pro fide, ac laboribus tuis Comitivæ domesticorum Vacãtem: vt & tuis civibus decoratus appareas, & quod est dulcissimum mentibus bonis, iugiter proprijs vtilitatibus occuperis. Quid enim fortunatius, quàm agrum colere, & in Urbe lucere, vbi opus proprium delectat Authorem, nec aliquid fallendo conquiritur, dum suavi horrea labore cumulantur? Quapropter nos dedimus delectabilem honorem, tu conversationis associa dignitatem (nam vtràque sibi coniuncta sunt, vnum pendet ex altero: non coalescunt sparsa semina, nisi etiam terræ qualitas fuerit operata) habiturus messem de nostra gratia copiosam, si à te iudicia nostra cognoverimus opportunè fuisse tractata.* 163

FORMVLA XII. COMITIVÆ PRIMI ORDINIS VACANTIS.

*Magnum * quidem multis, & inter vices videtur esse geniatum, publicæ vtilitati probis actionibus occupari. Sed quanto fœlicius honorem splendidum sumere, & cogitationum molestias non habere. Interdum enim assidui labores etiam ipsas ingratas faciunt dignitates: dum imbecillitas humana citò solet sustinere fastidia, & quod prius ambisse creditur, posteà vitare velle sentitur. Sed hoc multo præstantius adesse conspectibus Regijs, & abesse molestijs, gratiam habere loci, & vitare contumelias actionis: Dulce est aliquid sic mereri, vt nulla possit anxietate turbari: dum multo gratius redditur, vbi prosperitatis sola gaudia sentiuntur. Hunc igitur honorem, quem tibi respicis otiosa remuneratione præstitum, qui nimium laborantibus antiqua noscitur provisione collatus, vt Rectores Provinciarum anni actione laudatos, vix ad tale* 164

tulmen adducerent, quibus confitebantur plurima se debere. Consiliarij quoque Præfectorum conscientia clari, dictatione præcipui, qui in illo actu amplissimæ Præfecturæ sic videntur exercere facundiam, vt ad vtilitates publicas expediendas, alteram credas esse Quæsturam. Unde frequentèr & nos Iudices assumimus: quia eos doctissimos comprobamus. Quid ergo de tali honore sentiatur, agnosce: quando Præfecti vi i, tot laudabilibus institutis huiusmodi inveniunt præmia dignitatis: & meritò, cum tanta pompa ceditur, quæ Senatorij quoque ordinis splendore censetur. Spectabilitas clara & Consistorio nostro dignissima, quæ inter illustres ingreditur, inter proceres advocatur: Ociosi cinguli honore præcincta dignitas, quæ nullum novit offendere, nullum cognoscitur ingravare, & super omnia bona concitare nescit invidiam. Quocirca provocati moribus tuis, Comitivam tibi Primi ordinis ab illa indictione Maiestatis favore largimur: vt Consistorium nostrum sicut rogatus ingrederis, ita moribus laudatus exornes: quando vicinus honor est illustribus, dum alter medius non habetur. Delectet te imitari, quos proximitate contingis. Tunc locum amplum, & honorabilem facis, si te moderata consideratione tractaveris. Admoneat te certè, quod suscepta dignitas Primi ordinis appellatione censetur: Utique quia te sequuntur omnes, qui spectabilitatis honore decorantur. Sed vide, ne quis te præcedat opinione, qui sequitur dignitate. Alioqui grave pondus invidiæ est, splendere cinguli claritate, & morum lampade non lucere.

165 Destas Dignidades, * assi *Vacantes*, como *Honorarias*, gozaron Varones insignes en varios tiempos, y las de Senadores Romanos sin cingulo, se solian embiar a muchos, que ni avian estado, ni pensavan estar en Roma, casi tan frequentes, como el derecho de Ciudadanos de la mismaCiudad, como se colige de la *d.l.2.Cod.vt dign. ord.servet.* ibi: *Quintum eorum; quibus absentibus similitèr sine cingulo mittuntur Illustris insignia Dignitatis.* Y de relacion de varios Autores lo puso en Compendio Beyerlink *in Theat. vit. human. litt.P. pag.*551. cuyas palabras dexo de referir por no dilatarme; conten-
166 tandome con poner el exemplo de * Bartolo, que fue Consejero Honorario del Emperador Carolo IV. que tambien le concediò por escudo de armas, ò insignias vn Leon rapante sangriento con dos colas en campo de oro, como èl lo refiere *in Extravag. ad reprimendum, in princ. & in tract. de insign. & arm. circa princ.* y refiriendo a otros Tomas Diplovatatio en su vida, Catelian. Cotta *in*

me-

memor.iur.verb.Iuriſconſulti,verſ.Bartolus,Decius,Angel.Iaſ.Purpurat.& alij *in l.1.D.de offic.eius*, & Menoch.*de arbitrar.centur.1.caſu 68.num.41.*

Y * Barth.Caſſan. dize de ſi *in Catalog.glor.mund.p.6. conſid.5.* que èl tuvo letras de Conſejero ad honorem del Rey Luis XII. de Francia: y que aunque ſe les davan con exercicio, no quiſo vſar dellas,por no dexar los libros que eſtava eſcriviendo. 167

Y no es menos digno de particular ponderacion * el de Iulio Auſonio,padre de Auſonio Gallo, el que fue llamado Magno,ſegun ſe eſcrive en ſu vida, *propter egregiam eruditionem, & quos geſsit ſummos honores.* Del qual refiere el miſmo Auſonio ſu hijo en el *Edyll.*30.que tuvo en eſta forma la Prefectura de Illyrico, que es la Eſclavonia,por eſtas palabras. 168

Ipſe nec affectans, nec detrectator honorum,
Præfectus Magni nuncupor Illyrici.

donde Elias Vineto ſu Comentador,dize:*Solo nomine Præfectus.*

En la forma * que el miſmo en el miſmo Edyllio avia dicho, que tuvo la Dignidad Senatoria en la Curia,ò Senado Romano, y en el Burdigalenſe, ò en eſte, y el Vaſatenſe, que de vna,y otra forma lo explica el proprio Vineto: 169

Vicinas Urbes colui patriàque,domòque.
Vaſates patria,ſed lare Burdigalam.
Curia me duplex,& vtèrque Senatus habebat,
Muneris exortem, nomine participem.

lugar muy ajuſtado a mi intento,pues por favor,y merced de V.M. gozo juntamente del Titulo,y Honor de dos tan Supremos Conſejos,y en cuya expoſicion Andres Alciato *lib.4.diſpunct.cap.*3.expone bien:*Nomine participem*, id eſt,*ſolo,& inani nomine Senator fui.*

Y por èl ſe moviò a opinar, que * eſte genero de Magiſtrados, que ſolo gozavan de la Dignidad, pero carecian de la adminiſtracion, y commodos della, ſe llamavan *Exconſules, Exſenatores, &c.* alegando tambien en argumento la *l.petitionem, C.de Advocat. diverſ.Iudic.* donde los Emperadores Leon, y Antennio dizen, que conceden al Patron, ò Abogado Fiſcal, *per biennium Exconſularis moderatoris Provinciæ dignitatem.*Pero yo no me conformo con eſta opinion, ni con otra que luego pone el miſmo Alciato, de que lo miſmo era *Exconſul*, que *Conſul*; *Exſenator*, que *Senator*: ſino que el 170

vi-

vicio, y barbarismo del tiempo introduxo en la lengua Latina esta corruptela. Porque tengo por mas cierta, y segura la de Pedro Crinito *lib.10.de honest.discip.cap.12.* que siente, que *Exconsules* se llamavan los que avian exercido este cargo, pero ya le avian acabado, y depuesto: y assi en los demàs Magistrados. De suerte, que al que en tiempo, y lenguage de Ciceron llamaramos *Consular*, en el de Iustiniano, y otros Emperadores, y Autores de aquella data, le llamaron *Exconsul*, como lo advierte S.Isidoro *lib.9.Etymolog.cap.3.*ibi: *Exconsules autem dicti, quòd iam à Consulatu exierint, sive discesserint, peracto vicis suæ anno*, Accursius *in proœm.Instit.* §. *cùm autem, verb.Exquæstore*, vbi etiam Balduinus, & alij, y todos los que han escrito de verbis iuris, *verb.Exconsul*, & similibus: y lo confirma la *l.19.quor.appell.non recip.in Cod.Theodos.* donde se llama *Exantistes*, qui Antistes olim fuit, *quoniam Cronopius Exantistes*, y Ammian. Marcel.*lib.21.* donde llama *Exregem* a Vadomario, porque lo avia sido de los Alemanes, aunque ya estava despojado del Reino. Y en esta misma exposicion conviene Celio Rhodigino *lib.25.antiq.lect. cap.12.in fin.* aunque reconoce, que no es muy latina, *quia paulò etiam insolentius lapidata quibusdam, proscissàque vocabulis subagrestibus*, y con esta ocasion dize algo de Iustiniano, y como Suidas, y otros le tuvieron por Analphabeto, ò ignorante de leer, y escrivir.

171 El verdadero * Honor, como santamente lo advirtiò San Ioan Chrisostomo, *de reparatione lapsi*, no es otra cosa, que la Virtud del Animo, ò Anima. Y este, ni le dan los Cesares, ni se adquiere con la adulacion, ni se compra con el dinero, *Nihil fucati in se habet, nihil simulati, nihil occulti. Huius honoris successor est nullus, nullus est accusator, nullus ingratus.* Pero * tomado en el sentido comun, Santo
172 Thomas, y los que comunmẽte le siguen *in 2.2.q.129.art.4.& q.103. art.1.ad 2.* le llaman, y definen propriamente: *Premio de qualquier virtud, y muestra, testificacion, ò reverencia de la Excelẽcia que en otros reconocemos por su virtud, por su sabiduria, por sus puestos, oficios, y dignidades, ò por otras perfecciones morales, ò reales que Dios les aya comunicado natural, ò sobrenaturalmente.*

Y todo lo abraçò Sebastiano Medices *in tract.de definit.p.2.* diziendo: *Honor est prærogativa quædam ex vitæ, morùmque probitate, & quandòque ex fortunæ causa, qua quis à vilibus personis, simplicibusque plebeis distinguitur.*

Y aun mejor Baldo *in cap. licèt causam, de probat.* ibi: *Honorantia est actus, qui alicui tribuitur, vel exhibetur in signum honoris, habens aliquam vtilitatem, vel exhibitionem operarum, vel signum obedientiæ, leg. si non sortem, § libertus, D. de condict. indeb. l. honorem, D. de obseq. à liber. patr. præstand. l. Civitatibus, D. de legat. 1.*

De que juntaron * mucho Cassaneo *in Catal. glor. mund. 1. p. per tot.* Flaminio Nobilio, y el Tasso en sus tratados *de Honore*, Hieronimo Ossorio *de Nobilit.* Pedro Crespetio, Sylvestro, y otros *in suis summis, verb. Honor.* Iodoco Lorichio *in Thesaur. novo Theolog. eod. verb.* Navarro *tom. 3. in cap. inter verba 11. q. 3.* Paruta *de perfect. vit. Politic. lib. 3.* Ruridano *in Politic. lib. 3. q. 9.* Laurencio Beyerlink *in noviss. Theatr. vit. human. litt. H. verb. Honor ex pag. 107.* 173

Y elegantemente * San Isidoro Pelusiota *lib. 4. epist. 16.* donde nos enseña como nos devemos aver en repartirle, diziendo: *Reddendus est honor ei, qui honore dignus est, & ita quidem, vt nec adulationem adhibeamus, neque illius benevolentiam captemus (metuendum est enim; ne quis per hæc in vilitatem, & contemptionem incidat, & assentationem quamdam scurrilem exercens, semetipsum probro afficiat) sed cum decoro conveniente id quod decet vnicuique tribuendum est. Fieri enim potest, vt debitum, non convenientèr, nec vt decet reddatur.* 174

Como el dar, o hazer este Honor, y respeto se origina de varias causas, atendiendo a ellas, suele * tener tambien, y mudar varias, y diversas significaciones esta palabra, segun la sugeta materia à que se acomoda, ò dirige. Y entre ellas es vna, y la mas frequentada, la reverencia que se deve a los Magistrados, en cuyo sentido vsò de ella S. Pablo *in epist. ad Roman. cap. 13. vers. 7.* diziendo: *Reddite ergo omnibus debita: cui tributum, tributum: cui vectigal, vectigal: cui timorem, timorem: cui honorem, honorem.* 175

Y los * mismos Magistrados se llamaron *Honores*, como arriba diximos. Porque no huvo Republica, por Barbara que fuesse, que se los dexasse de hazer muy grandes, destocando las cabeças, levantandose, saludandoles, y dexandoles libre el passo, apeandose de los cavallos, y acompañandoles quando los encontravan, dandoles en lugares, y concursos la precedencia, y vsando con ellos otras diversas cortesias, reverencias, y ceremonias, assi reales, como verbales, en que los igualavan casi a los Principes, y muchas vezes aun * a sus dioses. Nombre, que tambien se le dàn las sagradas letras *Psalm. 81.* 176 177

Deus

Deus stetit in Synagoga deorum: in medio autem deos iudicat. Ego dixi dij estis, & filij excelsi omnes. Mastrillus alia adducens *de Magistrat.lib.*5.*cap.*3.*n.*2.& noster D.Franc.Amaia (nuper heu, ingenti damno Reipublicæ litterariȩ nobis ereptus) *in l.prohibitum,C.de iure Fisci,lib.*10.*n.*6.*& seqq.*

De que hablò largamente Platon *lib.*6.*de legib.* Aristot.*lib.*7.*Polit.cap.*12.*& lib.*1.*Rhetor.ad Theodect.* donde dixo con magisterio:
178 *Honoris * partes sunt sacræ memorationes, decantationes carminum, aut solutæ orationis ad laudes recitatio; loci vel primi consessus, sepulchra, imagines, publici victus. Ad hæc etiam barbara, vt inclinari, loco cedere; munera quòque; sed alia apud alios honoratiora,*Senec.*epist.*64.& 95.Plutarc.*in Quint.Fab.& in Syla.*Tit.Livius *lib.*4.& 8.Valer. Maxim.*lib.*2.*cap.*2. Cornel. Tacit.*lib.*3.*Annal.* Quintilian.*in dial.de Orat.*Agellius *lib.*2.*noct.Atticar.cap.*2.Apuleius *lib.*3.*florid. vers.Siquidem conspicantur.* Signantèr (vltra alia iura) *l.*26.*tit.*9. & *l.*18.*tit.*13.*p.*2. con otras muchas cosas que latamente junta Alexan. ab Alexand.& eius Addition.Tiraquel.*lib.*5.*gen.c.*2.*&* 24. Cassan. *in d.Catalog.*1.*p.consid.*26.Brisson.*de formul.lib.*2. Iust.Lipsius *lib.*1. *elector. cap.*23. & Cæsar Barthius *in notis ad Claudianum, pag.*311. donde tratan de la costumbre de levãtarse en pie en viendo los Magistrados, Maucler. *in Monarch.*4.*p.lib.*9. *cap.*1.*&* 3.*p.lib.*2. *cap.*4. Bobadilla *in Polit. lib.*1.*cap.*12.*n.*57.*lib.*3.*cap.*1.*n.*45. *& cap.*2.*nu.*9. Stephan. Gratian.2.*tom.discept.cap.*284. donde cuenta vna notable historia de San Hilario, *& iterum tom.*3.*cap.*538.*præcipuè n.*61. Mastrill.*de Magistratib.lib.*5.*cap.*3.*per tot.* Giurba *cons.*38.*n.*17. *& seqq.* Franc.Zipæus *in tract.de Iudicib. & Magistrat.lib.*2.*cap.*2.*pag.*103. Callist.Ramirez *de lege Regia Aragon.*§.7.*ex n.*8. y latissimamente Laurenc.BeyerlinK *en su novissim.Theat. vitæ humanæ, litt.H. verb. Honor,ex pag.*109.*& litt.P.pag.*599.y Yo,refiriendo otros,*in* 2.*tom. de Indiar.Gubernat.lib.*4.*cap.*4.*n.*24.*& seqq.*

179 Porque * siempre han conocido,y entendido, los que han llegado a conocer,y entender algo, que en este respeto, honor, reverencia, y obediencia de los Magistrados, consiste la conservacion, y administracion de los Reinos, y de la recta justicia, que es la alma de ellos, como lo enseñò Aristot.*lib.*4.*Politic.cap.*6.y otros muchos Autores que refiere Mastrill.*lib.*5.*de Magistrat.cap.*3.*n.*40. Matth. Tympus *in specul.Magistrat.*1.*p.sig.*16. Azeved.*in Curia Pisana,lib.*2.*cap.*2.

*n.*8.

n.8.Bobadill.*d.lib.*1.*cap.*3.*n.*44. Y el Docto Consejero de V.M. D. Iuan Bautista de Larrea, en el tratado que imprimiò, y dedicò a V.M. intitulado por la Autoridad de los Ministros, *pag.*1.

Y assi * las leyes tienen, y castigan por sacrilegio, solo el atreverse vn particular, por noble que sea, a contender con los Magistrados Ilustres, en lugares, y precedencias, como lo dize Alciato *lib.*1. *de verb.signific.column.*24.*circa princip.* à quien refiere, y sigue D. Francisco de Alfaro *de offic.Fiscalis, gloss.*31.*n.*5.*pag.*243. y Cassiodoro * dize *lib.*1.*epist.*31. que por Edictal Programa tienen definido los Reyes, que el Prefecto castigue, y vengue las injurias que se hizieren a Senadores: *Atque ideò Edictali Programmate definimus, vt si atroces iniurias in quempiam Senatorum vox iniusta præsumpserit, noverit se à Præfecto Urbis legibus audiendum, vt pro facti qualitate discussa, accipiat promulgatam iure sententiam.* 180 181

Y aunque es verdad, que * no deven los Magistrados ser demasiadamente ambiciosos de estos Honores, ni muy atentos, severos, y rigurosos en exigirlos, como lo mostrò con su exemplo Augusto Cesar, de quien cuenta Suetonio en su vida, que por escusar ceremonias, entrava de noche en muchas Ciudades; y Ciceron lo aconsejò a su hermano, proveido Procõsul, *in epist.ad Quint.fratrem, vers. Sit lictor non suæ*, y Plinio Iunior lo alabò en Trajano *in Panegyrico, vers. Nec enim stipatus*, Cassiod. *d.epist.*31. ibi: *Vos enim, quos semper gravitas decet, nolite truculentèr insequi inania verba populorum; convicia enim, nèque gaudium pariunt, nèque de lætitia procreantur, &c.* iunctis pluribus alijs, quæ adducit Alexand. ab Alexand. *dict.lib.*2. *Gen.cap.*19. Bobadill. *in Polit.lib.*3.*c.*1.*n.*45. & Giurb. *d.cons.*38.*n.*11. 182

Tambien lo es, * que pecan en no pedirlas, ò defenderlas, si vèn que de lo contrario se puede ocasionar algun perjuizio, ò menosprecio a sus personas, y dignidades, ò a los que les huvieren de suceder en ellas, pues aun las mismas leyes les mandan, que pongan todo su ingenio, y estudio en acrecentarlas, *l.observandum* 19.*in fin.D.de off. Præsid.* ibi: *Ut auctoritatem dignitatis ingenio suo augeat, l.*1.*D.de postulan.* ibi: *Suæque dignitatis tuendæ, & decoris causa, l.*49.*in fin.tit.*5. *p.*1. ibi: *Deve acrecentar la honra de su dignidad con su sabiduria, porque no sea despreciado, l.*12.*&* 15.*tit.*13.*p.*2. cum alijs, quæ latè tradit Menoch. *de arbitrar.casu* 280.*&* 521. Cassan. *in d.Catal.glor.mund.in præfat.col.*3.*& p.*8.*consid.*6. Iul.Clar. *recep.sent.*§.*fin.q.*35.*n.*26. Avi- 183

les *in cap.3.Prætorum,verb.Iurisdiccion,* Avendañ.*de exeq.mand.1.p. cap.5.n.*8.Redin.*de Maiest.Princip.fol.*32.*n.*134.Giurba *d.cons.*38.*n.* 12.*&* 18.Gratian.*d.discept.*283.*n.*25.*&* 26. Constant. Rugerus *cons.* 56.*ex n.*2.y Yo juntando otras muchas cosas,y probando quan licita sea esta defensa, quan graves,y estimables los puntos de Honores,y Precedencias,ò Preheminencias,y quan cruel contra si mismo el que no procura bolver por ellas, en mi tratado, ò Alegacion de la precedencia del Consejo de Indias al de Flandes,§.3.*ex n.*20.

184 Yo * solo me contento al presente con apuntar las que entiendo se deven en rigor de justicia à las Plaças que llaman *Honorarias, Vacantes,ò Iubiladas,* por mostrar la estimacion que hago de la que con este titulo V.M.se ha servido de concederme, de quien como es

185 proprio repartir los Honores, * assi lo es, y deve ser el gustar que todos guarden los concedidos, iuxta illud Esther,*cap.6.Sic honorabitur, quemcùmque Rex voluerit honorare,l.1.C.de domest.& protect.lib.* 12.*vbi glossa final,*ibi: *Pœna enim sacrilegij similis erit, si ijs honorificentia non deferatur,qui contingere nostram purpuram digni sunt existimati,l.vni.. C.de præposit.laborum, eod.lib.* Laudensis *in tractat.de Principe,q.*205. Cœpola *in tract.de Imperat.militum deligendo,§.per Imperatorem,n.*5.*&* 9.cum alijs quæ adduxi supra *num.*

186 Y que * al nombre Honorifico,le correspondan tambien sus efetos, *arg.cap.Cleros* 21.*dist.l.his in fine, Cod.de defens. Civit.* §.*est & aliud,Inst.de donat.*cum alijs per Præsid.Valenz.*cons.*82.*n.*75.76.*&* 77.*vol.*1.& Camillum de Laratha *cons.*87.*n.*35.*& seqq.*

187 Y assi asiento por llano, que * a las Honorarias, Vacantes,ò Iubiladas, se les deven las mismas honras, y preheminencias, que a las Actuales, en todo lo que no se halla especialmente limitado,ò diferenciado, como se colige de los textos,y Autores que he referido, y en particular de la *l.*1.*C.de silentiar.lib.*12.ibi: *Decuriones nostri Palatij post emensum fidelitèr obsequium,postque deposita sacramenta militiæ, electionem habeant, sive ex Magistro officiorum, velut agentes, dignitatem consequi à nostra Maiestate maluerint: sive inter viros Illustres Comites domesticorum, videlicèt inter agentes taxari: vt tam in adoranda nostra serenitate, quàm in salutandis administratoribus, & reliquis, prædicti honoris privilegijs, necnon in nostro Consistorio his Honor omnifariam observetur,leg.*3.*eod.tit.* ibi: *His addimus, vt cùm optatam acceperint quietem,& inter Viros Illustres Senatores cœperint*

nu-

numerari: honore Curiæ sine aliqua functione lætentur, immunitatisque gaudio plena dignitatis lætitia potiantur, &c. l. vlt. C. de Primicer. lib. 12. ibi: *Hoc etiam adijciendo, vt Primicerius post depositam publicam numerorum sollicitudinem, ac si ipsam gessisset administrationem, cuius consequitur dignitatem, Magistri officiorum pro antiqua consuetudine infulas sortiatur, &c.* Cassiod. *lib. 6. variar. form. 10. in fin. iam supr. cit.* ibi: *Nam omnes sub diversitate prædicantur, quos huiusmodi nomen Honoris amplectitur*; iunctis alijs, quæ tradit Cassan. *d. Catal. p. 6. consid.* 4. Ponte *de offic. & potest. Proreg. tit. 3. de elect. offic.* §. 8. latissimè Rovitus omnino videndus, *d. pragm. 1. de titulor. abusu, ex n.* 25. & Menoch. *de arbitr. cent.* 1. *casu* 68. *ex n.* 38.

Donde prueva, * que los Consejeros de los Reyes, son equiparados a los antiguos Senadores Romanos, *l. quisquis, C. ad leg. Iul. Maiest.* Y que gozan como ellos el titulo, dignidad, ò renombre de Ilustres, aunque sean solo *Honorarios*, y sin administracion. De que es texto expresso la *l. vlt. Cod. vbi Senat. vel Clariss.* ibi: *Viros autem Illustres in hac inclyta Urbe degentes, qui sine administratione honorarijs decorati fuerint codicillis, l. 2. C. vt dignit. ord. servet.* ibi: *Secundò veniant Vacantes, qui præsentes in Comitatu Illustris dignitatis cingulum meruerint.* 188

De donde es digno de reprobar Decio *in l. 1. n. 15. D. de offic. eius*, en quanto quiso dezir, que solo se puede dar este titulo de *Ilustres*, a los Consejeros que exercen, y que Bartolo no gozò dèl, por no aver exercido. Porque lo contrario es mas cierto, como parece por lo que se ha dicho, y assi le refuta Menoch. *vbi supr.* y tambien Purpurato *in d. l. 7. n. 133. D. de offic. eius.* 189

Aunque * en el *n.* 120. reconoce, que para que los Honoratios, ò Vacantes tengan mas lustre, avian de procurar que en sus titulos se pusiesse clausula, de que pudiessen entrar, y assistir en los Consejos, ò Consistorios del Principe quando les pareciesse. Pero no por esso les niega, que aunque no se ponga, dexen de gozar el Titulo de Ilustres, y las demàs preheminencias concernientes a su dignidad *Honoraria.* 190

Como * en los Condes, y Duques, que no tienen Estado, y en los Doctores, que jubilaron por aver leido veinte años, y gozan de estos titulos abusivos, ò nudos, y en los Patriarchas sin Patriarchado, y Obispos Titulares sin Iglesia, que llaman de Anillo, y Canonigos 191

que dizen de Yerva,lo pruevan la *l.Provincialium,C.de erogat.milit.* *un.lib.*12.*l.*1. vbi DD. *C. de profess.qui in Urb.Constantinop. lib.*12. *cap.legimus* 93.*dist.*cum alijs adductis per Iass.*n.*12.& Dec.17.*in d.l.* 4.*D.de offic.eius*, Caccialup.*de debit.susp.q.*5.*princip.fol.*150.*in tom.* 3.*tract.p.*2.Cardin.Iacob.*de Concilio,lib.*1.*art.*1.*n.*134.*& seq.* Bonus de Curtili *in tract.de nobilit.*3.*p.n.*110.Petrus Lenauder.*de privileg.* *Doct.*4.*p.q.*1.*n.*2.Constant.Roger.*de summo bono,n.*14.*fol.*3.*in tom.*3. *tract.p.*2. Paris de Puteo *de re milit.lib.*7.*n.*3. Matth. Bruno *in tract.* *de cess.bon.q.*10.4.*q.princ.n.*7.*fol.*185.*in tom.*3.*tract.p.*2.Martin.Laudensis *in tract.de dignitat.q.*55.*fol.*1.*in tom.*16.*tract.* Tiber. Decian. *cons.*83.*n.*31.*lib.*3.Abbat.*in cap.*1.*in fin.de Cleric.non resid.*Alciat.*in* *l.liber homo* 67.*D.de verb.oblig.* Menoch.*d.casu* 68.*ex n.*43. Anton. Gom.*in l.*83.*Taur.n.*17.*vers.Duodecimum*,& Mastrill.*de Magistrat.* *lib.*4.*cap.*10.*à n.*7.

192 Y lo mismo dà a entender * en los Oficiales,ò Magistrados subrogados en lugar de otros, con permission del Principe,Mar.Giurb. *cons.*99.*n.*13.32. *&* 33. refiriendo para esto muchos Autores. Aun-
193 que * en los Consules Romanos que llamavan Suffectos,que eran los que se nombravan para suplir por los Consules ordinarios , en casos de muerte, ausencias,ò enfermedades , como lo dà a entender la *l.*2.§.*Labeo,D.de orig.iur.*&D.Isidor.*lib.*10.*Etymolog.*no se observava esto,porque ni de ellos se contavan los años,ni se les guardava igual honor,y respeto, que a los proprietarios, segun se colige *ex l.*4.*C.de* *Consulib.lib.*12.*l.fin.C.de Decurionib.lib.*10.ibi : *Vel Consul, vel Consularis,Novell.*62.§.*vt Vicariæ,Novell.*70.*in princ.*elegantèr Auson. Gallus in gratiarum actione,ibi: *Sed Consulatus ille cuiusmodi? Ordinario suffectus , bimestris spacio interpositus , in sexta anni parte consumptus, quærendum vt reliquerit tantus Orator,quibus Consulibus gesserit Consulatum.*Symmach.*lib.*9.*epist.*120.vbi Iuretus *in notis*,Seneca *lib.*3.*de ira,cap.*31.ibi: *Dedit duodecim fasces,sed non fecit ordinarium Consulem*,vbi Iust.Lipsius , Sidon. Apollinar.*lib.*1.*epist.*11. ibi: *Primus inerat cornu sinistro Consul ordinarius Severinus* , vbi Ioann. Savaro. Ælias Vinetus ad Auson. *vbi supr. & epigram.*20. & latiùs Adrian. Turnebus *lib.*5.*adversar.cap.*10. Brisson , & cæteri , qui de verbis iuris scripserunt,*verb.Suffectus*,& Guid.Pancirol.*lib.*1.*variar.* *cap.*32.

194 De manera, * que no se disminuia,ò desestimava la dignidad de

las

las Plaças de que voy tratando, por ser solo *Honorarias*, y sin exercicio, pues es cosa llana, que pueden consistir sin administracion, como queda probado, y consta de la *l. sciendum, §. 1. vbi gloss. verb. Coloniæ, & l. fin. §. Divus, D. de censib.* Philip. Probo *in Addit. à Ioann. Monach. in rubric. de præbend. in 6.* Cassan. *d. 6 p. Catal. consid. 5. vers. Honorarij*, Ponte *cons. 134. n. 16. & cons. 135. n. 11. lib. 2.* Marin. Freccia *in tract. de subfeud. tit. quis dicatur Dux, n. 56. & seqq.* Præses Valençuela *d. cons. 82. n. 47.*

Y antes, como este mismo Autor doctamente advierte en el *n.* 48. siguiente, * el quitarles la administracion, y otras vtilidades, deve obrar, que se aumenten las prerogativas de los Honores. *Et eo ipso* (inquit) *quòd caret vtilitatibus, quas habebat, tolli non debent, sed augeri Prærogativæ honoris.* 195

Y yo añado, que * vno de sus mayores privilegios, y favores consiste en el mismo carecer del exercicio, y ocupacion ordinaria, porque en proveerlas en esta forma, se echa de vèr, que el Principe que las concede, no quiso mirar, ni mirò tanto la necessidad de la causa publica, quanto el bien, y consuelo particular del Ministro, assi honrado, y favorecido; y le podemos aplicar lo que en otro proposito dixo el I. C. Papiniano *in l. ex pluribus 43. D. de administrat. tut. Nec enim causæ, sed personæ succurritur, quæ meruit præcipuum favorem.* Y porque * su administracion, y exercicio actual, es el que las suele hazer molestas, y peligrosas, segun consta de los Textos, y Autores que para esto dexo citados, y particularmente de Cassiod. *d. lib. 6 form. 10. ad fin.* ibi: *Et magis nescio quid amplius meriti extorsisse creditur, quod rem laborantium ociosus meruisse sentitur. Formul.* 11. ibi: *Cape igitur pro fide, ac laboribus tuis Comitivæ Domesticorum Vacantem, vt & tuis civibus decoratus appareas, & quod est dulcissimum mentibus bonis, iugiter proprijs vtilitatibus occuperis.* Y aun mejor en la *Formul.* 12. que toda insiste en esto, y entra anteponiendo los Vacantes, y Honorarios a los Administrantes: *Magnum quidem multis, & inter vices videtur esse geniatum publicæ vtilitati probis actionibus occupari, sed quanto fœlicius, honorem splendidum sumere, & cogitationum molestias non habere.* 196 197

Lo qual * se puede confirmar, y ilustrar con lo que dixo Aristot. referido por Stobeo: *Præcipuam* (*scilicèt*) *dignitatem esse, non fungi honoribus, sed ab alijs honore dignum iudicari.* 198

199 Y con que, * si lo malo que los Honores (que es lo mismo que si dixessemos los Magistrados) suelen tener, son las cargas, y ocupaciones que traen consigo, que en Latin se llaman *Onus*, & *Onera*, vt probat *text.in l.munerum,§.iudicādi,de muner.& honor.cap.qui Episcopatum* 8.*q.*1.*gloss.in cap.si contra, verb.Probari,de offic.deleg. lib.6.* Lucas de Pena *in l.vniversos,col.*2.*Cod.de Decurion.lib.*10. cum alijs adductis à Martha *de Tribunal.Vrb.cap.*6.*n.*35. & Mastrill. *de Magistrat.lib.*5.*cap.*3.*n.*22.*& seqq.*

200 Por donde * suele ser tan ordinaria en graves Autores esta Alusion, ò Paranomasia de estos dos Vocablos *Honos*, & *Onus*, como lo notaron Rutilio Lupo *lib.*1.*de Paranomasia*, Beda *in figura* 9.*de Paranomasia*, y se vè en Casiod.*lib.*6.*epist.*2.ibi: *Onera potius essent,non Honores, si suprà vires aliquid imponeremus invitis*, y en Sidon.Apol. *lib.*7.*epist.*17.*in Carm.*ibi: *Est tibi delatus plus onerosus honor, & lib.* 8.*epist.*8.*in fin.& lib.*9.*epist.*2.ibi: *Quæ tamen litteræ plurimum nobis honoris, plus oneris imponunt.* En cuyas notas trae otros lugares Ioan Savaro.

201 Y en las de la *epist.*3.*lib.*5.*pag.*321.prueva, * que aun los antiguos los pronunciavan mas parecidos, *Honus*, & *Onus*, como tambien lo dà a entender San Isidoro *lib.*1.*etymolog. cap.*26. *Onus, si de Onere, venit per O.solum scribitur, si de Honore cum H.aspiratione.*

202 Y aun esta * aspiracion, si creemos a Agell.*lib.*2.*cap.*3. no se començò a poner en la palabra *Honus*, ò *Honos*, hasta el tiempo de Marco Varron, el qual *lib.*4.*de ling.Latina*, dize assi: *Honor, seu Honos ab honesto onere, itaque honestus dicitur, quòd oneratus est, dictum onus est, vt honos, qui sustinet Rempublicam*, y Ioan Andres *in cap.ad aures, de reb.Eccles.& in cap.si Religiosus, de elect.lib.*6.*sup.gloss. verb.Obtenta*, dize, * *quòd Honor scribitur cum aspiratione, quia omnes aspirant ad honores; dictio autem Onus scribitur sine aspiratione, quia pauci aspirant ad Onera.* 203

204 Bien se dexa entender, * que serà mas dichosa, y descansada la suerte del que la tuviere, en conseguir la honra sin carga, la dignidad sin su malignidad, y la dulçura sin la amargura. Que es lo que tambien añade Casiod.*d.form.*12. ibi: *Sed hoc multo præstantius est, adesse conspectibus Regijs, & abesse molestijs, gratiam habere loci, & vitare contumelias actionis. Dulce est aliquid sic mæreri, vt nulla possit anxietate turbari: dum multo gratius redditur, vbi prosperitatis sola gaudia sentiuntur.*

Pe-

Pero aunque ſea tan cierto, y tan llano lo que de la dignidad, y autoridad de eſtas Plaças he referido, y probado, no puedo negar, * 205
que los nõbrados en las Honorarias, ò en las Vacantes, en que primero no aviã tenido adminiſtracion, y exercicio, eran precedidos por los q̃ actualmente ſervian, y adminiſtravã en los miſmos Tribunales, ò miniſterios de que a ellos les titularon, aunque fueſſen poſteriores en tiempo. Porque pareciò juſto darles eſta ventaja, por la ocupaciõ, y trabajo que cargava ſobre ſus ombros, como expreſſamente lo dize la *l.1.C.vt dignit.ord.ſervet.lib.*12.ibi: *Ut primo loco habeantur ij, qui in actu poſiti illuſtres peregerint adminiſtrationes, l.vlt.C.de tyron. eodem lib.* cum alijs ſupr.citatis; celebris text. *in l.omnes* 5.*de honor. codicil.in Theod.* ibi: *Omnes, qui extra palatium conſtituti, codicillis Proconſularibus, vel epiſtolis Vicariorum, vel inſignibus Conſularium emendicatis, atque adſimulatitijs, vtuntur his, quos adminiſtratio, vel militia provexit, volumus eſſe poſtpoſitos.* Textus adhuc melior *in l. officijs* 6.*eod.tit.* ibi: *Officijs publicis, atque militiæ muneribus expertes, quos habent ſecretæ quietis vmbracula: quibus honorum omnium ſpecies, ſuffragio eſt magis parta, quàm merito. inter ſe potius volumus de tempore agitare diſcrimen, quàm cum his vlla vſurpatione coniungere; quos non adumbratis honoribus, ſed in actu poſiti ſine mortalitate coniunximus.* Elegantemente Caſsiod. que dà la razon de eſto *dict. lib.6.form.*10.*in fin.* ibi: *Ut conſiderata ratione præſentis temporis, adepti honoris ordine potiaris; ita tamen vt illi modis omnibus præferantur, qui ſudore maximo noſtris aſpectibus affuerunt. Alioqui omnes ad quietas poſſunt currere dignitates, ſi laborantes minimè præferantur otioſis, &c.*

Conduce * lo que refiere Capitolino *in Pertinace*, y tomandolo 206
de èl Guido Pancirolo *lib.2.var.cap.*244. diziendo, *quod cum Commodus allectionibus innumeros Prætores creaſſet, Senatuſconſultum Pertinax fecit, iuſsitque eos, qui Præturas non gererent, ſed allectione accepiſſent poſt eos eſſe, qui verè Prætores fuiſſent.*

Y demàs * de los Autores ordinarios in dict. iurib. lo enſeña la 207
gloſſa *in l.ex agentibus* 4.*verb. Poſteriores, C.de princip.agent. in reb. lib.*12. Cuiac.*d.l.vlt. C.de Primicer.lib.*12. ibi: *At Adminiſtrantes omnibus Vacantibus, omnibus Honorarijs præferuntur,* Caſſan.*d.Catal. glor.mund.p.*6.*conſid.*5. Vincent.de Franch. loquens de Comitibus Palatinis *deciſ.*115.Rovit.*dict.pragm.de titul.abuſ.n.*36.Marin.Frec-

cia *de subfeud.lib.2.tit.quis dicatur Dux,n.*51.*& seqq.* Donde infiere
208 de aqui, * que hasta que vno toma la actual possession,y administracion del oficio, no se tiene por verdadero oficial, ni goza de la antiguedad, y privilegios del oficio, Boerio *de auctor.magn.Cons.*91. *&* 144.Puteus *decis.*105.*lib.*3.Scaccia *de appell.q.*2.*art.*2.*n.*30.Gratian. *discept.forens.*1.*p.cap.*111.*n.*76.Ponte,& eius Addit.Thorus *d.tract. de potest.Proreg.tit.*3.*de elect.official.*§.8.*ex n.*6.&Caved.*decis.Lusit.* 3. vbi eandem quæstionem tractat, *& decis.*4.*n.*3.*&* 4.*p.*1. novissimè D.Matth.Ferro *in tract.de præced.q.*17.*n.vlt.& q.*27.*n.*7.

Y lo mismo se observava regularmente en los Ministerios en que
209 avia cierto, y fixo numero de Plaças, y Ministros para ellas, * si se nombrava alguno añadido,y con titulo de supernumerario.Porque este quedava siempre precedido por los Numerarios,*l.*1.§.*quid autem*, vbi Ioan.de Plat.*de collegiat.lib.*11.*l.petitioni, & l.nemini, C.de Advoc.divers.Iudic.l.Decurionibus,Cod.de silent.* vbi Iacob.Rebuff. omninò videndus *l.fin. C.de apparit.Magist.milit.l.vnicuique, C.de proxim.sacr.scrin.lib.*12.vbi gloss.elegans *verb.Ordinem,& verb.Nemini*,& signantèr Ioann.de Platea *n.*1.*l.*2.*C.de Castrens. & Ministerian.eod.lib.* cum alijs latè traditis à Bart. *in l.*6.§.*Grammatici,n.*10. *de excusat.tut.*Corset.*in sing.incip.Supernumerarius,fol.*631.Francis. de Clapperijs *in cent.qq.Fiscal.caus.*55.*q.vnic.n.*1.*&* 2.Mastril.*decis.* 156.*tom.*2.*à n.*30.Præses Valenz.*cons.*190.*n.*38.*vol.*2. novissimè Ferro Manrique *de præced.q.*10.*n.*5.Caved.*d.decis.Lusit.*4.*per tot.*Don-
210 de trata aquella question, * si al Consejero,ò Oficial supernumerario, à quien despues se diò Plaça numeraria,ò con exercicio, se le ha de contar la antiguedad desde este dia,ò desde el despacho del primer titulo, y resuelve en favor del Oficial segundo ad titulum, & administrationem simul electi, y dize averse juzgado assi dos vezes en Portugal. De que tambien haze memoria Mastrill.*de Magistrat. lib.*5.*cap.*4.*n.*61. aunque en los Condes,y Barones dize lo contrario *lib.*3.*cap.*13.*n.*55.*& seqq.*

211 Pero esto se ha de entender, * si el Principe, cuyo es el dar estos Honores, ò señalar estos numeros de Oficiales, como queda dicho *supr.n.*131. no ordena lo contrario,ò dà exercicio desde luego al supernumerario en aquella parte,ò en otra; porque en tal caso, desde luego entraràn a gozar de su precedencia, como en limitacion de la regla propuesta, lo reconocen muchos de los Autores que se han re-

fe-

ferido, y lo advierte, y enseña la glossa *in cap. cum M. Ferrarienſis, verb. Vltrà numerum, de conſtitutionib.* vbi Abb. *n.* 32. Felin. *n.* 13. *limit.* 2. *verſ. Sed vbi*, Anton. de Butr. *n.* 66. Text. & DD. *in cap. pro illorum, de præbend.* & latè Federic. de Sen. *conſ.* 290. *n.* 5. *verſ. Sed an iſti recepti, fol.* 121. Y aſsi * ſe praticò en eſta Corte en el pleito reñido 212
ſobre la precedencia del Conſejo, entre el Licenciado D. Diego de Corral y Arellano, y Licenciado D. Gonçalo Perez de Valençuela, que ſiendo el primero Fiſcal, y proveido en Plaça de las del Numero del Conſejo, que ſeñala la *l.* 1. *tit.* 4. *lib.* 2. *Recop.* pretendia por eſte titulo preceder al ſegundo, que aunque era Alcalde de Corte, fue nombrado juntamente con èl en Plaça ſupernumeraria, pero con exercicio, en el miſmo Conſejo.

Y de qualquier ſuerte que proceda, ò ſe pratique lo referido, en los Honorarios, ò Supernumerarios, no * puede entenderſe, ni eſ- 213
tenderſe a los Vacantes, ò Iubilados, que aviendo tenido exercicio, por vejez, ò por otro accidente, merecieron del Principe, que exonerados dèl, pudieſſen vacar a ſola ſu quietud, y deſcanſo, iuxta text. & ibi notata *in l.* 1. *C. de veteran. lib.* 12. ibi: *Quiete poſt labores ſuos perenniter perfruantur.* Porque eſtos tales, aſsi por derecho comun, y del Reino, como por pratica, y obſervancia inconcuſſa, conſervan ſiempre ſus lugares, precedencias, y preheminencias, en honra, y premio de la dignidad que tuvieron, y adminiſtraron, cuyas reliquias, ò privilegios nunca ſe pierden vna vez adquiridos. Como * por ex- 214
preſſas palabras eſtà decidido *in l. vlt. C. de Primicerio*, ibi: *Et quæ longis prolixiſque ſtipendijs defeſſa ſibi tam pollicetur ſenectus, l. vnic. C. de Quæſt. & Magiſt. offic. l.* 2. *C. vt dignit. ord. ſervet. vbi gloſſ. verb. Vacantes, l.* 1. *&* 3. *C. de ſilent. lib.* 12. *l. eos, l. maximarum, l. eam legem, C. de excuſat. mun. lib.* 10. *l. vnic. C. de Comit. qui Provinc. regunt, lib.* 12. *l. eos, in fin. C. de fabricenſ. lib.* 11. *l.* 1. *&* 2. *Cod. de Præfect. Præt. & l.* 1. *C. de Magiſt. ſacr. ſcrin. l.* 4. *& l proximos, C. de proxim. ſacr. ſcrin. lib.* 12. donde ſe diſpone, *quòd ij, qui poſt depoſitam adminiſtrationem ad privatam ſeceſſerint vitam, retinent effectum dignitatis, vt præferantur cæteris paribus, l.* 1. *&* 2. *C. de Prępoſ. ſacr. cubic. eod. lib.* donde ſe eſtatuye, *ſervari ordinem præcedentiæ in ſedibus, ſeu conſeſſu inter Præfectos Prætorio, & Vrbi, etiam poſt depoſitam Præfecturam, l. fin. C. de privileg. eor. qui in ſacr. Palat. milit. eod. lib.* donde ſe dà prelacion en orden, y aſsiento *omnibus, qui dignitate aliqua inſigniti, poſteà me-*

ruerint missionem ab illa, l. humilioribus, vbi gloss. C. de susceptor. l. his quidem, aliàs eos quidem 5. §. sciturus, Cod. qui milit. poss. lib. 12. iuncta gloss. ibi verb. quem, donde (lo que mas es) se dispone, *quòd si aliquis in dignitatis gradu constitutus, assequutus fuerit dignitatem maiorem, quam posteà deposuerit, licentiam habeat, vel redire ad pristinam dignitatem, derelicto penitus titulo novæ dignitatis, vel retinere splendorem, & titulum novæ dignitatis, quantumvis depositæ, prima dignitate in totum omissa, l. 1. C. de Consulib. lib. 12.* la qual habla de los Baro-
215 nes Consulares (que * son los que llegaron a ser Consules, y dexaron la administracion, vt per Ioann. de Plat. ibi, *n.* 2. Alciat. Pyrrhum, & alios, quos refert Caved. *d. decis. 3. n. 7.*) y declara, y presupone, quod adhuc habent dignitatem, ibi: *Uno, eodèmque genere dignitatis*, y lo mismo se prueva *in l. 1. C. de Comitib. qui Provinc. regunt. eod. lib.* vbi *Comites etiam post depositam administrationem dignitatem retinent.*

216 Y en * fuerza de estas leyes, assientan, y resuelven en ellas por llano, *quòd retinent titulum, & dignitatem, & debetur illis eadem reverentia, & prælatio quam anteà habebant, in incedendo, sedendo, loquendo, decernendo, & similibus*, Andres de Barulo, Bart. Odofred. Iacob. Rebuff. Ioan. de Plat. Lucas de Pena, y todos sus Comentadores, y docta, y latamente Tiraq. *in tract. cessant. causa. p. 2. limit. 15. per tot.* donde dize ser esto mas infalible en los Oficios que tienen anexa dignidad, Guid. Pap. y su Adicion. *decis.* 377. donde aun en mas fuertes terminos conceden estas preheminencias al Magistrado, ò Oficial privado de oficio, como la privacion no aya procedido por causa enorme, Paris de Puteo *de Syndicat. verb. Iuramentum, n.* 3. donde habla de los Notarios de Chancilleria, y concluye, que *etiam post depositionem Officij propter senectutem, vel aliam causam honestam, retinent omnes immunitates, & præcedentias Officij, & non debent eis iniungi discussiones, aut per æquationes, nec aliud onerosum, quod ipsorum non deceat dignitati*, Scipion Rovit. *ad Pragmat. Regn. Neapol. sup. pragmat. de titul. abusu sublato, ex n. 24. ad n. 55.* donde trata la
217 question, si * los Titulados de Napoles, que passan en su vida los feudos, y Titulos a sus hijos, pueden todavia gozar en si, y por si de la dignidad, nombre, y franquezas de los mismos Titulos, y resuelve que si, ex sup. relatis, y por el exemplo del Monge que llegò a ser Abad, y por justas, y honestas causas renunciò la administracion de la Abadia, y del Obispo que renunciò el Obispado, que todavia pue-

de

de consagrar, y dar Ordenes, y si dexò de ser Fraile, no por esso buelve al Convento, sed remanet liber, & consecratus, provt erat tempore retentæ dignitatis Episcopalis. Y del * esclavo, que no puede 218
ser atormentado in caput del amo antiguo que tuvo, ni el Decurion, aunque yà aya dexado de serlo, in memoriam prioris dominij, & dignitatis, *l. vnius, § servus, D. de quæstion. l. fin. D. de Decurion.*

Y mas en terminos, * hablando de Senadores, y Consejeros, post 219
Feder. de Sen. Imol. Felin. & Purpur. quos citat Ioan. Francisc. Ponte *de offic. & potestat. Proreg. tit. 3. de elect. Official.* §. 8. *n.* 9. *& seqq.* donde testifica, que esta es comun opinion, y recebida en costumbre, y que con èl se observò, aviendo con licencia Real jubilado en el Oficio de Regente de la Chancilleria de Napoles.

Y en el *n.* 19. *& seqq.* alegando a Isernia, y Matth. de Afflict. *in cap. 1. de feudo Marchiæ*, resuelve lo mismo que Rovito, en los Titulados, y trae para ello muchos exemplos, * limitandolo, con Salyc. 220
y Paul. de Castr. en los Titulos, y Oficios que no se grangearon por virtud, y meritos, sino por dinero, en los quales dize, que no son, ni deven ser tan largos estos honores, y privilegios, porque ni aun se reputan verdaderamente por Titulados: en que tambien conforma Mastrill. *de Magistr. lib. 1. cap. 20. n.* 30. y es celebre texto para ello la *l. 1. & 2. C. de honorar. Codicill. in Theod.* iunctis alijs, que en detestacion de los Oficios que se venden, y mas si tienen administracion de justicia, dixe *in 2. tom. de Ind. Gubern. lib. 5. cap. vnic. n.* 101. y Osualdo refiriendo otros muchos, *in notis ad Donel. lib. 17. cap. 7. pag. mihi* 15. *in fine.*

Y lo * mismo (limitandolo, vt procedat in Officio perpetuo, non 221
in temporali) y alegando el exemplo del Regente, y Presidente de la sumaria de Napoles Marcello de Mauro, y el de D. Bernardino de Montalvo, Marques de San Iulian, tiene Ioan Baptist. Thoro *in Addit. ad Pontem, d. §. 8. n. 9. & seqq.* Regens de Tapia *ad leg. Neapol. in cap. item quod prædicti*, a quien novissimamente refiere Ioan Maria Campana *in tract. de requisit. in Iudic. creat. n. 71. pag.* 73. *&* 74. donde dizen, que estas jubilaciones son devidas, y muy forçosas en los Magistrados perpetuos, que llegan a envejecer, ò hallarse impedidos por otro accidente en el Real servicio, y que *alijs præmijs, & honorifica quiete donandi sunt.* Y que a vn Consejero, a quien le afligia la gota, de suerte que pocas vezes podia venir al Consejo,

se le diò jubilacion para poder mirar por su salud, y regalo, con facultad de poder ir al Consejo quando quisiesse, y pudiesse.

222 Lo mismo * vemos practicado en los Consejos de España con tantos exemplos antiguos, y modernos, que no ay necessidad de detenernos en referirlos, y en fuerza de su observancia, y aun sin hazer distincion entre Magistrados, Honorarios, y Iubilados, dize novissimamente D. Matth. Ferro *en su tratado de præced. q. 17. n. 4.* las palabras siguientes: *Sed hodie hi Consiliarij, quoties ex consensu Regio vacant, retinent ex privilegio omnes honores, & prælationes ad sua officia, & dignitates spectantes, & ita cessat dispositum à iure communi,* con que parece queda bastantemente fundado este punto.

223 Pero no puedo passar en silencio * el insigne lugar de Cassiodoro *lib. 6. epist. 2. in formula Patriciatus,* olvidado por todos los Autores citados, el qual testifica, que este proprio estilo se guardava en su tiempo, y en el antiguo, con retencion de todas las dignidades, y preheminencias, dando por razon, que el Ministerio, ò exercicio vna vez concedido con ellas, era como caracter indeleble, ò inseparable, mientras viviesse el que llegò a posseerle, y que por esso se le diò el nombre de *Cingulo,* de que yà *sup. ex n. 154.* se ha dicho algo: *Hinc est* (inquit) *quòd & Honor ipse cinctus est, cùm vacaret, nihil iurisdictionis habens, & iudicantis cingulum non deponens: In quo fœlicitas perpetua nascitur* (Ego legerem *noscitur*) *dum successoris ambitio non timetur. Nam mox vt datus fuerit, in vitæ tempus reliquum homini fit coævus, ornatus individuus, cingulum fidele, quod nescit ante deserere, quàm mundo homines contingat exire, &c.*

224 Y aunque * Iacobo Guther. *de offic. domus Aug. lib. 2. cap. 19 pag.* 583. entiende, que los Patricios solo gozavan del Cingulo, ò Oficio perpetuamente, porque de solos ellos trata alli Cassiodoro; se engaña en esto a mi parecer, porque la razon que dà, y las palabras con que la expressa, son generales para qualquier Magistrado, de los de Cingulo, de que habla en las Formulas siguientes el mismo Autor,
225 y muchos textos que dexo citados. Y en particular * la *l. officijs 6. C. de honorar. codicil. in Theod.* cuyas palabras referì *sup. n. 205.* donde hablando generalmēte de todos, y variando poco las de Cassiodoro, los llamo Oficios sin mortalidad, ò libres de mortalidad, ibi: *Quos nō adumbratis honoribus, sed in actu positi, sine mortalitate coniunximus.*

Y son muy a proposito, para dar fuerza a otros, con que se suele

pro-

probar comunmente, * que ſemejantes Oficios ſiempre ſon perpe- 226
tuos, aun quando el Principe que los concede, diga en ſus Titulos, que duren a ſu voluntad. Para que ſe pondera comunmente * el Tex 227
to *in l. Iuriſperitos, D. de excuſat. tut.* ibi: *Et honor delatus finem certi temporis, & loci non haberet*, vbi Gloſſ. Bald. & alij, *l. ſufficit, D. de condict. indeb.* Ioann. de Plat. *in l. neminem, de Conſulib. lib.* 12. Corſet. *de poteſt. Reg.* 1. *p. n.* 9. Gregor. Lop. *in leg.* 6. *tit.* 4 *p.* 3. *gloſſ.* 5. Guid. Pap. *deciſ.* 195. Boer. *deciſ.* 124. Surd. *deciſ.* 265. *n.* 54. Deciſio Tholoſana, noviſsima 23. *lib.* 2. Papon *lib.* 4. *tit.* 11. *arreſt.* 2. & 3. Anna *conſ.* 14. & 56. *n.* 22. Capicius *deciſ.* 136. Ponte *d. tit. de elect. Official. in princ. n.* 4. Iacob. Ant. de Mauro *Alleg.* 19. *n.* 1. *pag.* 91. Maſtrill. *de Magiſtr. cap.* 23. *n.* 46. Oſaſc. Menoch. Rediu. Borrel. Azeved. Caved. Barboſ. Calliſt. Ramirez, y otros, que yo alego 2. *tom. de Ind. Gubern. lib.* 2. *cap.* 2. *n.* 52. & 53. & *lib.* 4. *cap.* 4. *n.* 53.

A los quales añado * lo que S. Gregorio Papa reſpondiò a Ana- 228
tholio Diacono de Conſtantinopla, teniendo por injuſto, y pecaminoſo privar a los impedidos del Honor, y lugar vna vez adquirido. A quien refiere Gracian. *in cap. ſcripſit* 7. *q.* 1. his verbis: *Omninò iniuſtum eſt, vt ſi moleſtia corporis irruit, honore ſuo privetur ægrotus; atque ideò hoc per nos fieri nullatenus poteſt, ne peccatum in mea anima ex eius depoſitione veniat*: con quien conteſta el *c. quamvis triſte ead. cauſ. & quæſt. & cap. ex parte de Cleric. ægrotante*, que dan a entender, que por ninguna accidente pueden ſer compelidos a renunciar tales cargos contra ſu voluntad.

Eſto ſe ha dicho, por dar al punto de la Precedencia de eſtas Plaças Honorarias, ò Iubiladas, la luz que requiere. La que V.M. por ſu grandeza ſe ſirviò de concederme, participa de vnas, y otras; pero * 229
no neceſsita en quanto a èl de probança, o diſputa, pues ſe halla tan clara, y expreſſada la Real voluntad de V.M. Y aſsi eſtamos en terminos de la ſentencia de Caſsiod. *lib.* 9. *var. epiſt.* 23. donde dixo: *Ad examen veniant, quæ putantur incerta. Nam quis de illa re æſtimet deliberandum, vbi nihil reputatur ambiguum.*

Y lo reconociò el Conſejo, declarando en eſta conformidad, * 230
que yo devia preceder a los Nombrados en aquella elecion, con aſſenſo, y beneplacito de los miſmos, como queda dicho *ſupr. n.* 104. con que ſe acrecienta, y realça la merced, y favor que he recibido de V.M. Pues conforme al ſentir de Plin. Iun. *lib.* 5. *epiſt.* 15. no es tan

agra-

agradable la consecucion de la dignidad, como el igualarse por respeto suyo a los buenos: *Nèque enim augeri dignitate, quàm bonis æquari gratiùs*, y segun dize Seneca, ò quien fue el Autor de la Octavia.

Pulchrum est eminere inter illustres viros.

231 Y Ciceron * *en la Oracion in Lucium Pisonem*, se gloria tanto de aver sido elegido en primer lugar para el Consulado: *Mecum quæstorem in primis, Ædilem priorem, Prætorem primum, cunctis suffragijs Populus Romanus faciebat, & post me cuncta Italia, me omnes ordines, me universa Civitas, non prius tabella, quàm voce priorem Consulem declaravit.*

232 A que * alude Ausonio, aun ajustando mas sus palabras para mi intento, *in Gratiarum actione pro Consulatu*, diziendo: *Consulatus hic meus erat, atque obsecrat, vt obnoxiam tibi vni sinas fieri eius dignitatem. Quod quidem & ipse sibi invenit gradus, cum clarissimo viro collega meo honore coniunctus, nuncupatione prælatus*; & postea: *Scrupulosus hic mihi locus est, & propter eam, quam nunquam appetivi gloriam, recusandus. Quum prior renunciatus sum, satis est tuum tenere Iudicium. Interpretes valete meritorum. Nèque autem ego Sanctissime Imperator, in tenui beneficio gradum nuncupationis amplector. Num est hæc gloria ignota Ciceroni? Prætorem me inquit Populus Romanus primum fecit, Consulem priorem, ex ipsa eius sententia intelligitur, commendabilius ei videri, vni quam pluribus esse præpositum. Nulla est quidem contumelia secundi sed ex duobus gloria magna prælati.*

233 Mas dificultad puede aver * en el punto de si a los *Honorarios* se les davan, ò deven dar con estas Plaças Titulares, y Supernumerarias algunos salarios, gages, ò emolumentos. Porque parece, que el Principe que las concede, no las ha de quitar lo que suele pertenecerles, ex traditis ab Innocent. *in cap. ex litteris, n.1. de iure patronat.* Bald. *in l. à procuratore, n.1. C. mandati, & in rub. n.4. C. de contrah. empt.* Barth. Socin. *cons.126. n.2. vers. Confirmatur*, vbi allegat *l. si stipulatur, D. de vsur.* Menoch. *cons.478. n.27. vol.5.* Præs. Valenz. *cons.*
234 202. *n.76. vol.2.* Ni dexarlas * solo en el nombre, y desnudas, y vacias de su substancia, y efectos, *contra l.3. §. appellata, D. si cert. pet. cap. si cupis 16. q.1.* & alia quæ tradit Petr. Ricciard. *in rubr. de bonor possess. num.33.*

235 Y mas en terminos, * porque la palabra *Honor*, y *Honorare*, de

que

que ellas se denominan, de tal suerte es apta à recebir estas comodidades, que vna de sus principales, y mas ordinarias significaciones, es tomarse por el *Salario*, el qual por esta causa se suele llamar *Honorarium, l.1. D. si mensor fals. mod. dixer. l.1. D. de extraord. cog. l. si remunerandi, D. mandat. l.38. D. locati, l.2. D. de legation. l.3. C. de postulan.* vbi *gloss. verb. Honorarij, l.3. C. de iudicijs*, cum alijs, quæ post Alberic. *in d. l.1. D. si mens. fals.* notat Bolognet. *in Auth. Habita, C. ne filius pro patre, n.261. fol.241.* Prateius, Brisson. & alij, *de verb. iur. verb. Honorarium*, Amat. *decis. Rotæ 52. n.1. & seqq.* Y por * las comidas, ò propinas que se davan a los Proconsules, quando entravan en las Provincias que iban a governar, Cicero *in Pison. qui modus tibi fuit frumenti æstimandi? qui Honorarij? siquidem potest vi, & metu extortum Honorarium nominari.* Y por las que davan los Decuriones, quando eran recebidos a sus oficios, de que habla la *l. æstimationem, D. de munerib. & honorib.* Plinius Iun. *lib.10. epist. ad Traian.* 116. Y respondiendo a ella el mismo Trajano, le dize: *Honorarium Decurionatus omnes, qui in quacùmque Civitate Decuriones fiunt, inferre debeant, necne, in Universum à me non potest statui.* 236

Y en * la Sagrada Escritura *Honorare*, se toma por lo mismo que *Alere*, o dar lo necessario para passar congruamente la vida, como explicando el precepto de *Honorandis parentibus*, Matth.15. y el de *Honorandis viduis*, Paul. *ad Timot.*5. y otros muchos, lo advierte San Hieron. *ad Geront. & ad d. cap.*15. *Matth.* ibi: *Honos enim in Scripturis, non tantùm in salutationibus, & in officijs deferendis, quantum in munerum, & eleemosynarum oblatione consistit. Et hoc mandatum, Honora patrem, & matrem, non in verborum sono, qui inopiam parentum cassa potest adulatione frustrari, sed in victus necessarijs administrandis debet intelligi*, D. Ambros. *lib.8. in Luc cap.*18. D. Basil. *serm.*24. D. Thomas 2.2. *q.*22. *art.*5. *& in q.*101. *art.*1. latè Iulian. Bredæus *in annot. ad arrest. Loveti, litt.*1. *arrest.*29. Tetigi ego *in meo tractat. de crim. parricid. lib.*2. *cap.*2. *pag.*108. donde alego para lo mismo la *l. filia* 5. *C. de patr. potest.* y otros exemplos, y autoridades. 237

Pero sin embargo de esto, * lo mas cierto es, que a los *Honorarios* no se les concedian salarios, ni emolumentos algunos, porque solo se les davan estas Plaças para el *Honor*, desnudo de otros provechos, como arriba queda advertido, *n.*   y lo pruevan los muchos Textos, y Autores para ello citados, y en particular la *Novell.*70. de 238

Iustin.

Iuſtin. ibi: *Ut nihil aliud, niſi purum honorem his, quibus præbebatur, conferret,l.Decurionibus* 5.*C.de ſilent.lib.*12.ibi:*Honore Curiæ ſine aliqua functione lætentur, immunitatiſque gaudio, plena dignitatis lætitia potiantur : vt dignitatem ſolam habeant ex Senatu, &c.* cum alijs notatis à Cuiac.*in d.l.vlt.C.de Primicer.*Caſſan.*in d.6.p.Catal.glor. mund.conſid.*5.*verſ.Honorarij verò,* & Thor.*in Addit.ad Pont. d.tit. de elect.offic.*§.8.*n.*7. ibi: *Tales enim Honorarij habent nomen officij, & dignitatis,non tamen adminiſtrationem,nec ſalaria aſſueta,&c.*

239 Cuya razon nace, * de que ellos ſe contentavan con ſolo eſto, y aſsi no recebian en ello agravio,ò quiebra alguna en hazienda,ò reputacion, *cap.ſcienti,de regul.iur.in* 6.*l.nemo videtur*145. *D.de regul.*
240 *iur.*vbi Petr.Pech.& Petr.Fab.cum alijs. Y tambien * en que *Salario* es propriamente fruto,y premio de trabajo,*d.l.*1.*D.ſi menſ.falſ.mod. dixer.d.l.ſi remunerandi,D.mand.* cum alijs. Y por el conſiguiente no era juſto ſe dieſſe a los que ni avian trabajado, ni ſe nombravan para trabajar. Pues como dixo la gloſſ.*in l.quamvis, verb.Denegandà,D.de damn.infect.Qui non laborat, non manducat,* quam ſequitur Bald.*in cap.*1.*n.*2.*de teſtibus,* & alijs ornat Caccialup. *in l.diem functo,n.*45.*in fin.D.de offic.aſſ.* Cœphal.*conſ.*70. *in facto præſuponitur, n.*7.*lib.*1.Surd.*conſ.*42.*in hoc Ducatu,n.*20.*lib.*1.Amat.*dict.deciſ.*52. *n.*5.6.*& ſeqq.*

241 A los quales * añado a Caſsiod. *lib.*5. *epiſt.*36. ibi : *Quia non eſt æquum, vt cùm de tuo cognoſcaris idoneus, rem laborantium accipere debeat ocioſus,*& Maſtrill.*de Magiſtr.lib.*1.*cap.*21.*n.*36. *& ſeqq.* donde infiere de aqui, citando para ello muchos Autores, que el ſalario ſolo ſe deve por el tiempo que ſe ſirve, y no mas, y que es como el beneficio que ſe dà por el ſervicio,ò oficio,*cap.fin.de reſcript.in* 6.

242 Y porque * eſta razon no militava tan viva,y eficazmente en los vacantes jubilados, que deſpues de aver ſervido con el exercicio, y ſalario ordinario, merecian en premio dèl, gozar de deſcanſo, ſe diferenciavan en eſto de los que eran ſolo *Honorarios*; y con las demas preheminencias,y precedencias de que ſe ha dicho,conſervavan todos los gages, anonas,emolumentos,y preſtaciones del Magiſtrado, Miniſterio,ò Plaça en que jubilavan, como ſi actualmente la eſtuvieran ſirviendo, como lo dexè apuntado *ſup.n.*213.*& ſeqq.*y conſta de Vegecio *lib.*2.*de re milit.c.*11. ibi: *His enim multiplicantur annonæ,qui in actu ſunt, quæ illis etiam vacantibus tribuuntur, quas Ho-*

no-

norarij nullas habent, Symmach.*lib.7.ep.95.* hablando de los Adlectos: *Si igitur, & hoc insigne detulerit, quod annonarum, & evectionum cumulet adiectio; pro nono cursu in Consulares legetur.* Y entre los Autores referidos, lo observa particularmente Dionis. Gothof. *in notis ad d.l.2.C.vt dignit.od.servet.lib.12.*ibi: *His dabantur annonæ: at non Honorarijs*, Ponte *de offic. & potest. Proreg. d.tit.3.de elect.official.*§.8.*n.11.& seqq.* donde dize, que siempre mandan los Reyes, que los Oficiales que jubilan, despues de aver servido bien en sus cargos, *gaudeant etiam eodem stipendio, donec vixerint, quo gaudebant, quando militando ei inserviebant.*

Porque esta merced, ò honra de jubilarlos, es como si les diera licencia para ausentarse. Y es cierto * que los que se ausentan con licencia, gozan de todos los emolumentos, prerogativas, y privilegios, de que gozaran estando, y sirviendo presentes en sus oficios, *l. hac lege, C.de proxim.sacr.scrin. lib.12.* ibi: *Ut qui liberam proficiscendi licentiam, pronunciatione commeatus adepti fuerint, sine aliqua stipendiorum, aut emolumentorum deductione peregrè degunt, &c.* vbi gloss. *verb. Deductione*, reddit rationem, *quia videntur adesse*, y Bartolo añade, *quod dicuntur haberi, ac si personalitèr servirent.* Y lo mismo dizen Lucas de Pena, y los demas DD. *ibid.* infiriendo a los Clerigos, que se ausentan con licencia, que gozan, y se juzgan en sus Prebendas, y Beneficios, por residentes, gloss. *in l. desertorem, §. si & diem, D. de re milit.* quam ad propositum allegat Franc. Marcas *decis. Delphinat.* 798. Roman. *in l. diem functo*, vbi Iass. post Bald. & alios, *D. de offic. assess.* idem Roman. *sing.* 453. Lucas de Pena, qui alia iura adducit, *in l.1.C.de commeat.lib.12.* & latius Paris de Puteo *de syndic. verb. Rex concessit, n.3. & verb. Si Officialis decedat, sub n.10.* Caravit. *ad ritus Siciliæ, rit.7.* Boer. *decis.7.* Capic. *decis.125.n.9.* Mainard. *decis. Tholos.8.* & Mastrill. *de Magistr. lib.1.cap.21.n.40.& 41.* donde en el *n.39.* reconoce tambien, alegando para ello otros muchos Autores, * que el Oficial, ò Magistrado impedido por algun justo impedimento, ò enfermedad, gana por entero el salario. Y en el *n.35.* da a entender, que se deve a los jubilados; pero añade, que los Oficiales ordinarios han de ser pagados primero que los extraordinarios, alegando para ello a Rebuffo, *ad leges Galliæ, tit. de salarijs taxand. num.9.* lo qual no sè que proceda, ni se practique en los jubilados.

243 and 244 appear in the right margin beside "licencia para ausentarse..." and "Autores, * que el Oficial..." respectively.

245 Y el mismo Ponte, *vbi sup. n.15.* dize, * que a èl le jubilaron en el Oficio de Regente de la Real Chancilleria de Napoles, y se declarò, *quòd gaudere deberet emolumentis, & privilegijs Collegij, etiam post depositum officium Regentis, & quamvis ad Collegium non accederet.* Y alli su Adicionador Iuan Bautista de Toro añade *n.14.* que en esto nunca se ha puesto duda; y trae otro exemplo de Marcelo de Mauro, que era tambien en Napoles Presidente de la Real Camara de la Sumaria, y le jubilaron por su vejez, y achaques el año de 1587. despachandole cedula de esta jubilacion, la qual el mismo Marcelo pone a la letra en el principio de sus Alegaciones. Y en ella se le dize: *Yà avreis sabido, como en consideracion de vuestra edad, y continua indisposicion, que os impedia no poder assistir a mi servicio, como por lo passado, y entendiendo, que por esta causa deseavades atender al reparo de vuestra salud, y descansar lo que os queda de vida, he tenido por biē, no solo de venir en esto de buena gana, pero aun en daros el salario de Presidente de la Sumaria en vuestra casa, para que en ella podais vivir con la quietud, y descanso, que con vuestros largos, y buenos servicios aveis merecido, de los quales me queda tanta satisfaccion, que os lo he querido significar por esta, y con vuestra persona, y todo lo que os tocare, ternè siempre la cuenta que es razon, &c.*

246 Y en esta * conformidad, poco mas, ò menos, se despachan, y han despachado las muchas cedulas de jubilacion, que en tantos Reinos, y Tribunales de V.M. avemos en varias ocasiones visto, y experimentado. Y parece que siguen la pauta de la de Casiod. *lib.5. variar. epist.36.* en que el Rey Theodorico jubila, y libra de los trabajos de la milicia a vn soldado, por hallarse impedido para continuarla. Verdad es, que alli no le concede el sueldo, porque dà a entender, que tenia hazienda bastante de que valerse, y porque no ganasse ocioso, lo que se devia dar a los que trabajavan: *Ocium* (inquit post alia) *tibi non ignorabile* (ego legerem *non ignobile*) *præsenti iussione largimur, quia non est ignavia culpa, quem excusat miseranda calamitas. Sed sicut tibi remissam vitam concedimus, ita te donativo præsenti auctoritate privamus: quia non est æquum, vt cùm de tuo cognoscaris idoneus, rem laborantium accipere debeas ociosus. Fruere igitur secura vita, nostro munimine liberatus, &c.*

247 Pero * aunque los Veteranos no tenian regularmente este privilegio de la conservacion del estipendio, tenian otros muchos, de que

se

se trata *in tot.tit. D.de privileg.Veteran.& C.de Veteran.lib.12.* vbi DD.& latius Petr.Gregor.*lib.19.syntag.cap.6.ex n.4.* Ayala *de iur. & offic.belli,lib.3.cap.7.& cap.vlt.ex n.8.* & Georg.Accac.*de privil. milit.ad fin.lib.vnic.de privil.Veteran.* Y este mismo Autor dize *en el principio deste libro n.11.* que no se puede negar, que a los Emeritos se les solia, y suele hazer esta gracia: *Neque illud nego Reges nonnullos, & Principes, Emeritos, & Senio, laboribùsque confectos milites, missione honesta, præmijsque, & perpetuo victu donare: quales veterani dici, & iura quòque eorumdem sibi vindicare fortè possunt.* Y pudo hazer memoria de lo que de los soldados Vacantes, ò Adscripticios dixe supra *n.151.* y de los predios, ò possessiones que se les señalavan para sus alimentos, de que habla la *l.item si verberatum, §.item si fortè, D.de rei vind.l.in agris, D.de adq.rer.dom.* Ego plenè post plures, quos ibi cito *2.tom.de Ind.Gubern.lib.2.cap.1.n.48.& 49.*

Fundase * esta retencion, ò conservacion del salario a los jubilados, en que no suelen los Principes quitar el que vna vez concedieron, *cap.decet, de regul.iur.lib.6.* Y mas siendo dado con el Cingulo, è inseparable dèl, que como se ha dicho supra *ex n.223.* durava toda la vida. 248

Y mas eficazmente, * en que si la merced, ò gracia de la jubilacion se hazia por premio, y remuneracion de servicios, y para remedio, ò consuelo de la vejez, achaques, ò accidentes, que pedian esse reparo, como tambien lo dexo apuntado *sup.n.141.* no era compatible con este intento, quitarles los salarios, y emolumentos de que gozavan, y con que se sustentavan, y avian de sustentar; pues esto antes fuera pena, que premio, *l.propriè, D.de verbor.signific.* vbi non dicuntur bona, quæ plus incommodi quàm commodi habent, Roman. *cons.510.n.30.* Casiod.*lib.1.epist.3.* ibi: *Nec credi potest virtus, quæ sequestratur à præmio,* cum multis alijs, quæ adduxi *n.50.& seqq.* 249

Y en esta conformidad dize Adrian.Pulveo *in lib.de privil. Advocat.pag.22.*& Præs.Valenz.*cons.82.n.50.vol.1.* que * Solon, Legislador sapientissimo de los Athenienses, puso premios perpetuos a los que jubilavan despues de aver vencido en los juegos Olympicos, ò Nemeos: Pero mayores mucho a los que morian, envejecian, ò enfermavan despues de aver peleado en defensa de la Republica. Dando por razon: *Quod illi magnis impendijs, & sumptibus exercerentur, senèsque facti, nec bello vtiles, nec gerendæ Reipublicæ* 250

essent accomodi, hi verò salvam eam fecissent.

251 Y mas * en nuestros terminos Bartholome Philipo, tomandolo de Fadrique Furio, en su tratado de Consejo, y Consejeros de los Principes, *discurs.6.§.4.fol.22.* y de ambos Bobad. *in Politic.lib.1.c.7.n.26.& 27.* tratando de que edad es la sazonada para exercer los cargos, y Magistrados, dizen: *Que deven cuidar los Principes, que los que fueren de mas de sesenta años, se buelvan a sus casas, reposen, descarguen sus consciencias, piensen en bien morir, denles los Principes (como a benemeritos y jubilados, segun dezian, y hazian los Romanos) honras, privilegios, preheminencias, y rentas, respecto de los servicios, y merecimientos de cada vno, y no los admitan en las consultas, porque quando passan de aquella edad, la memoria se pierde, el entendimiento vacila, la experiencia se convierte en obstinacion, el calor es poco, y assi dexan perder las ocasiones, los pensamientos cansados, no pueden ir camino, son en fin los tales, carga, y embaraço de la Corte, &c.*

252 Lo mismo dize Iuan Brancio *in tract.de Senat.lib.2.cap.23.* * alegando aquel verso de Lucrecio, que dize, que en llegãdo la senectud

Claudicat ingenium, delirat lingua mensque.

y aconsejando con Plinio Iun. *lib.4.epist.23.* que antes que esto suceda nos retiremos, procurando vivir para nosotros en passando de sesenta años, que era el tiempo en que aun las leyes Romanas tenian por legitimamente escusados los Senadores: *Ita* (inquit) *senescere oportet virum, qui Magistratus amplissimos gesserit, exercitus rexerit, totùmque se Reipub. quandiù decebat, obtulerit. Nam & prima vitæ tempora, & media patriæ, extrema nobis impertire debemus, vt ipsæ leges monent, quæ maiorem annis sexaginta otio reddunt.*

253 A quien parece que leyò * Quintil. *lib.12.Inst.orat.cap.11.* quando hablando de su Orador, dize, que dexe este oficio, y toque a recoger, antes que sienta venir en quiebra las partes naturales, que le pudieron grangear opinion, y alabança: *Quia decet* (inquit) *hoc quoque prospicere, ne quid peius quam fecerit, faciat. Neque enim scientia modò constat Orator, quæ augetur annis, sed voce, latere, firmitate: quibus fractis, aut imminutis ætate, seu valetudine, cavendum est; ne quid in Oratore summo desideretur, ne intersistat fatigatus, nèque dicet, parum audiri sentiat, nec se quæratur priorem. Quare antequam in has ætatis veniat insidias, receptui canet, & in portu integra nave perveniet, &c.*

Y aunque * es verdad, que en esto de la edad no se puede consti- 254
tuir punto fixo, porque ay muchos que aun hasta la decrepita conservan entera la salud, actividad, y viveza de los sentidos, y potencias del alma, como lo da a entender la *l.3.tit.19.p.5.* ibi: *Pero lo que dize de suso de los viejos, que deven ser escusados, no se entiende de aquellos que fuessen tan sabidores, que pudiessen ayudar con su consejo a los de la hueste*, con otras que traen, y ponderan Diego Perez *in proœm. tit.3.lib.2.ordinam.litt.Q.* Avendaño *de exeq.mand.1.p.cap.19.n.24.* Mastrill.*de Magistr.lib.1.cap.30.n.96.& seqq.* y novissimamente D. Diego de Narbona *in tract.de ætate ad actus hum.requis.anno* 55.*n.4. & seqq.* Y lo prueva Claudiano con el exemplo de Mallio Theodoro en su Panegyrico, diziendo:

Humanum curare genus, quis terminus vnquam
Præscripsit? nullas recipit sapientia metas.

y Alex.ab Alex.*lib.4.dier.gen.cap.9.* con el * de Caton, *qui licèt an-* 255
nis (inquit) *gravior esset, cum in eo vegeret vis ingenij consilijque, nulla re, nullòque negocio adduci potuit, vt in frequentem Senatum venire moraretur.*

Y de si lo blasonavan los Stoicos, cuya secta arrogante, como dize Cornelio Tacito *lib.15.Annal.* los hazia siempre apetecer negocios, y anhelar por ocupaciones. Y assi dezian, segun lo refiere Seneca, *de otio sapient. Vsque ad vltimum vitæ finem in actu erimus, non desinemus communi bono operā dare: Nos sumus, qui nullis annis vacationē damus, & quod ait ille vir disertissimus* (scilicèt Virg.9.Æneid.)

Caniciem galea premimus.

Nos sumus apud quos vsque eo nihil ante mortem ociosum est, vt si res pateretur, non esset ipsa mors ociosa.

Lo cierto es, * que la de los sesenta estuvo bien prefinida por las 256
leyes Romanas que Plinio apunta, las quales aunque no repelian al Senador del Senado, le permitian por lo menos *escusarse, si quisiesse, de su ordinaria assistencia, porque ya entonces vàn comunmente faltando las fuerzas*, como alli lo advierte su Comentador Iuan Maria Cataneo, y lo dize Seneca *de brevit.vitæ, cap.20. Lex à quinquagesimo anno militem non cogit, à sexagesimo Senatorem non citat*, Alex.*dict. lib.4.cap.3.& 11.* vbi Tiraquel.& Petr.Gregor.*lib.47.syntagm.cap. 25.num.14.*

Y elegantemente Celio Rhodigino *lib.11. lect. antiquar. cap.1.* don-

257 donde * despues de aver discurrido con erudicion sobre los daños del ocio, dize, que este no es reprehensible, quando ya le pide la edad, y se ocupa en vacar vn hombre para si, y la sabiduria. Y refie-
258 re,* y reprehende lo de Turanio, que aviendole jubilado, por ser ya de mas de noventa años, se tuvo, y hizo tratar, y llorar como muerto, hasta que le bolvieron el oficio: *Turanius* (inquit) *fuit exactæ diligentiæ senex, ei post annum nonagesimum procurationis vacationem vltro C. Cæsar indulserat. At is molestè ferens, componi se in lecto, & velut exanimem à circumstanti familia plangi iussit. Lugebat domus ocium domini senis, nec finivit antè tristitiam, quàm labor illi suus restitutus est. Quum tamen à quinquagesimo anno lex militem non legat, à sexagesimo Senatorem non citet. Qui verò in consumationem dignitatis permille indignationes erumpunt, quid aliud quàm in titulos sepulchri laborant, &c.*

259 Y à * estas mismas leyes mirò Ciceron *in lib. de senect.* quando dize en persona de Caton: *Ut legibus, & institutis vacat ætas nostra, muneribus ijs, quæ non possunt sine viribus sustineri.*

260 Y el I.C. Callistrato *in l. semper, D. de iur. immun.* donde enseña,* que siempre en aquella Republica fue la vejez venerable, y se dava a los viejos el mismo honor que a los Magistrados, y eran relevados de las cargas municipales, y alli la gloss. *verb. Magistratibus*, nota,
261 que * viejo se dize el que llega à 60. años; y alega para probarlo la *l. non tantùm*, §. 1. *de Decurion.* aunque para algunas cosas se señalan setenta, y para otras cinquenta y cinco; *l. si vltrà* 10. *C. de Decurion lib.* 10. *l. Decurio*, vbi gloss. *verb. Senectute, eod. tit.* con muchas otras que junta Menochio, concluyendo, que esto por mayor parte suele ser arbitrario, *lib. 2. de arbitr. cent.* 1. *casu* 59. Gratian. *tom. 2. discept. cap.* 228. Tiraq. Bobad. Mastrill. y otros muchos que refiere D. Franc. de Amaya *in leg. 2. de Decur. lib.* 10. *ex n.* 56. *ad* 64. & novissimè Narbona *in tract. de ætate ad actus hum. requis. ann.* 50. *q.* 2. *per tot.* & alibi passim.

262 Donde reputan * los daños, y trabajos que trae consigo esta edad, que dieron causa al adagio: *Senectus ipsa est morbus, & onus*, y *Senectus non sola venit*, en cuya ilustracion junta tambien otros muchos
263 lugares Erasmo. Y es digno de no passarse en silencio * el de Plin. *lib. 7. nat. hist. cap.* 50. donde muestra, que de alli adelante no se vive, sino se lasta la pena de aver vivido, por estas elegantes palabras:

Non

Non senectæ in pœnam vivacis, vbi tot periculorum genera, tot morbi, tot metus, tot curæ, toties invocata morte, vt nullum frequentiùs sit votum. Hebescunt sensus, membra torpent, præmoritur visus, auditus, incessus, dentes etiam, ac ciborum instrumenta: & tamen vitæ hoc tempus annumeratur, &c. Lo qual atendiendo solia dezir * el Emperador Tiberio, que tenia por ridiculo al hombre que en passando de 60. años dava la mano al Medico por malo que se sintiesse, como lo refiere Plutarco *in precept. salubr. & in tract. an seni sit tract. resp.* Erasmo *lib. 6. apophth.* 264

Y de aqui naciò * el llamar tambien DEPONTANOS, a los que por viejos de mas de sesenta años, se jubilavan, ò escusavan en Roma de ir al Senado, y se dezia, como en proverbio, que los echavan de la puente abaxo: *Sexagenarios de ponte deijcere.* No porque verdaderamente echassen, ò huviessen echado alguna vez los moços a los viejos de la puente al rio, para matarlos por esta causa, como parece que lo sintiò Sisinio Capiton, referido por Festo Pompeyo, *verb. Sexagenarios*, y Ovidio *lib. Fastorum*, quando dize: 265

Pars putat, vt iuvenes ferrent suffragia soli,
Pontibus infirmos præcipitasse senes.

sino porque para entrar en el Campo Marcio, donde se hazia el Senado, se passavan vnas puentecillas angostas, segun la exposicion de Pedro Victorio *lib. 18. var. cap. 7.* Franc. Polleto, vbi infra; ò segun la de Dionis. Gothofr. *in notis ad Sext. Pomp. vbi sup.* porque las mesas, ò bufetes angostos, y altos de pie, que se ponian en el lugar del Senado, divididos por Tribus, y en ellos las cestillas, ò vrnas para los votos, ò sufragios, se llamavan *Pontes*, como lo dize Ciceron 3. *de legib.* y Plutarc. *in Mario.* Y de estas puentes, parece, que por las leyes citadas, eran echados, ò escusados los sexagenarios, como mas advertidamente lo dexò escrito M. Varron *lib. 2. de vita patrum*, diziendo asi: *Cùm in quintum gradum pervenerant, atque habebant sexaginta annos; tùm denique erant publicis negotiis liberi, atque expediti, & otiosi. Ideò in proverbium quidam putant venisse, sexagenarios de ponte deiici oportere, quòd suffragium non ferant, quod per pontem ferebatur.* Con la qual exposicion se conforma Nonio Marcello *cap. 12.* teniendo essotra por fabula vulgar, y plebeya: *Sexagenarios per pontem mittendos, malè dici popularitas intellexit.* Y a esto alude Macrobio *lib. 1. Saturnal. cap. 5.* dum inquit: *Adimere vis doctis viris in*

ver-

verborum Comitijs ius suffragandi : & tanquam sexagenarios maiores de ponte deijcies? Y Ciceron *en la Oracion pro Sextio*, y en otras partes, Plutarc. *en sus Problemas*, y otros Autores de buenas letras a cada passo. Y de los nuestros Franc. Polleto, y su Adicionador Broideo *in hist. for. Rom. lib.5. cap.8.* Iuan Garcia *de nobilit. gloss.48.§.1. nu.5.* Narbon. *d.q.2.* Y mejor, y mas en mis terminos Erasmo in adagio *Sexagenarios de ponte deijcere*, donde dize, que por èl, en todo rigor se significava, que los viejos sexagenarios, como impedidos ya por la edad, y achaques que la acompañan, se avian de abstener del Magistrado, y otras funciones publicas: *Et quod ideò etiam Depontani dicuntur, senes iam velut emeriti, & à civilibus negotijs in ocium remissi. Qui propter ætatis imbecillitatem rude iam donati sunt, ac solidorum munerum vacationem acceperunt.*

266 Aunque no por esto dexo de conceder, aver sido cierto, que * los Romanos echaron del puente al Tibre a los sexagenarios, quando se hallaron faltos de comida en la guerra de los Galles, como lo dize Sexto Pompeyo, *vbi sup.* Y de ai pudo ser que les diessen alusiva, ò metaforicamente el nombre de *Depontanos* a los mismos, quando por la misma edad los repelian, ò escusavan de los Senados.

267 Y de * los Trogloditas, Massagetas, Bactrianos, Sardonios, Pedeos, y habitadores de la Isla Ceo, y de otras Naciones leemos a cada passo, que en llegando a ella, los matavan, ò sacrificavan en varias maneras, por parecerles eran ya de mas embaraço, que provecho a la patria, como se podrà vèr en lo que de esto junta Laurencio Beyerlink *en su Theatro novissimo vitæ hum. litt. C. pag.17. litt. I. pag. 260. litt. R. pag.351. & litt. S. pag.186.* Erasm. *in adagio Sardonius risus*, Polid. Virgil. *de invent. rer. lib.3. cap.10.* Bomfinio *rer. Ungar. lib.1. decad.1.* & Cœl. Rhodig. *lib.28. lect. antiq. cap.31. in fine.*

Y tambien podemos llamar, y llamamos comunmente a los Iubi-
268 lados *Rude donatos*, * a imitacion de los Gladiatores, a los quales, quando por vejez, ò por otro respecto relevavan de este peligroso exercicio, los davan este nombre. Porque como dize Erasmo *in adagio Rude donare : Ea cessatio dabatur virga, quam rudem appellabant. Unde hoc modo dimissi Rudiarij vocantur. Proinde quicumque à munere quovis in ocium restituuntur, vel ob ætatem, vel ob imbecillitatem, Rudem accepisse dicuntur.* Frasis tan comun, y ordinaria en los Autores que alli cita, y en otros muchos a cada passo, que no es necessario

de-

detenerme en probarla. Y quien quisiere mas cerca de ella, podrà leer a Roberto Stephano, y Calepino *in Thes. linguæ Latinæ, verb. Rudem accipere, & verb. Rudiarij*. Y a Horacio, y sus Comentadores *in illud 1. ep. 1.*

Spectatum satis, & donatum iam rude quæris
Mecœnas iterum me antiquo includere ludo.

Iuvenal *Satyra 7.*

Ergo sibi dabit ipse Rudem, si nostra movebunt Consilia.

Marcial *lib. 1. epigr. 93.*

Hoc merui Fabiane toga; tritàque, meàque,
Ut nondum credas me meruisse Rudem.

y estraño, que * los Doctos Geronimo Mercurial, y Pedro Fabro en 269
sus libros *de re Cymnastica*, no ayan hecho mencion de este modo de mision, ò jubilacion de los Athletas, y Gladiatores, pero no le olvidaron los que comentan estos lugares.

Siendo, pues, la jubilacion * para premio, y descanso de los jubi- 270
lados, y merced que se les hazia en remuneracion de servicios, como consta de lo que se ha referido, y de vna notable cedula Real, que se despachò en Madrid a 17. de Março de 1619. al Principe de Esquilache, siendo Virrey del Perù, respondiendole a lo que avia propuesto cerca de jubilar a vn Oidor de la Audiencia de Lima, porque en ella era yà algo embaraçoso, y remisso. Y dize assi: *Y supuesto que todo lo que dezis de este Iuez, de ser irreverente, y moroso, y no despachar, son casos antes dignos de castigo, que de premio, devierades escusar el pedir se le hiziesse alguna merced, jubilandole: Porque estos premios no se dàn, sino por remuneracion de buenos servicios, &c.*

Bien se dexa entender, * que no se avia de quitar el salario a los 271
jubilados, pues si se les quitara, no fuera premio, sino castigo, segun se ha dicho, y agravar sus penalidades, y desconsuelos, quando se tratava de remediarlos, contra lo que elegantemente dixo Cassiod. *lib. 8. var. epist. 20.* ibi: *Nam vltra omnes impietates est, nocere læsis, qui sanare creditur vulneratos.* Et iterum *lib. 4. epist. 17.* ibi: *Sed malorum omnium probatur extremum, inde detrimenta suscipere, vnde credebantur auxilia provenire*, iunctis pluribus alijs, quæ ego adduxi 2. *tom. de Ind. Gubernat. lib. 2. cap. 24. ex n. 68. & lib. 4. cap. 2. n. 8.*

Y contra lo que a los Principes les està siempre pidiendo, y persuadiendo su misma piedad, y grandeza, que es, * que se compadez- 272

can de aquellos que enfermaron, ò envejecieron en su servicio, y con su largueza, y liberalidad se opongan a sus desgracias, como lo enseña la glossa *in l. sed si lege, §. consuluit, D. de petit. hæredit.* Doctores omnes, & precipuè Fortun. Garcia *in l. 1. §. ius naturale, D. de iust. & iur.* latè Iass. *in l. si non sortem, §. libertus, D. de condict. indeb.* & alij relati per Mascard. *de probat. conclus. 592. vol. 2. n. 15.*

273 A los quales podemos añadir * a Cassiod. que no contento de aver expressado este pensamiento en la Formula particular, que escriviò de los jubilados *lib. 6. epist.* 10. que ya queda referida *supr. n.* 162. ibi: *Periclitarentur gravitèr boni mores, si aut solis divitibus, aut corpore valentibus, præstarentur tantummodo dignitates: cùm omnibus debeat Regnantis pietas subvenire, &c.* Le repitiò *lib. 4. ep. 19.* ibi: *Decet principalem providentiam fessa refovere: vt asperitatem casuum mitiget lenitas iussionum. Non enim sentitur incommodum, si quod per diversitatem constat oppressum, concessa prosperitas ostenderit sublevatum.* Y en el mismo *lib. epist.* 41. *Propositum Regale est, pressis labe fortunæ, pietatis remedio subvenire, & acerbos casus iniuriæ meliore sorte mutare: & epist. 7.* ibi: *Propositum nostræ pietatis est, iniustè periclitantium sublevare fortunas: quia quod aliena vi constat impositum, trahere non possumus ad delictum. Iniquum est enim, vt hominis vitio deputetur, quod eius voluntate non regitur: & illud imputetur periclitanti, vnde rarò datur evadere.* Y en la *epist. 26.* donde dize, que aun ha de prevenir estos auxilios, y favores el Principe antes que se le pidan, ibi: *Ipsa est enim perfecta pietas, quæ antequam flectatur precibus, novit considerare fatigatos.* Y en el *lib. 1. epist. 16.* donde, aun mejor, y mas a nuestro proposito dize, que es, y deve ser costumbre en los Reyes, relevar con estas gracias a los afligidos, ò caìdos por adversa fortuna: *Hincque est, quod consuetudinis nostræ humanitate commoniti, opem fessis, manum porrigimus oneratis, vt pietatis nostræ remedio surgant, qui fortunæ suæ acerbitate corruerunt.* Et iterum *lib. 2. epist. 22. Æquum est, vt commodet se Regalis pietas fati vulnere sauciatis, quia erigi plus merentur, quos sortis suæ adversa presserunt: ne eorum desiderijs abnegatis, vulnus geminetur afflictis: & quod nefas dictu est, qui dolorum nubila nostra semper serenitate detergimus, nunc miseris pias lachrymas denegare videamur.*

274 Y si en el * Decreto, y Titulo de Consejero del Supremo Consejo de Castilla, con que V. M. se ha servido de honrar mi persona, jubi-

bilandome en èl, no se me conceden los Salarios, Propinas, y Emolumentos que tocan a esta Plaça, como lo dizen sus palabras, que quedan referidas *supr.n.*104. Esso se entiende por aora, y mientras continuando el vso, y exercicio de la del de Indias (como V.M. me lo manda) gozare los que por ella me pertenecen.

Y se pudo fundar en que * regularmente no se suelen dar dos Salarios, ò Propinas a vna persona, aunque en ella concurran dos oficios, dignidades, ò calidades distintas, sino es que por razon de servirlas, se le acreciente tambien, ò duplique la ocupacion, y trabajo, segun la mas comun opinion de los DD. per text. *in l.*3.*C.de dignit. lib.*12.*l.hac parte, C.de proxim.sacr.scrin.eod.lib.* ibi: *Supradicti nullo modo duplici fungantur officio, nec geminis chartis irrepserint, vt non occupentur plura in vnum se commoda collaturi, nihilque reliquis relicturi, l.his scholaribus, §.illud tamen, C.de erogat.milit.ann. l.his quidem, C.qui milit.poss.* vbi Rebuff. Alvarot.*in cap.*1.*col.fin.quis dicatur Dux*, Fehn. & alij *in cap.cum olim, de re iudic.* Bald.*in l.binos, n.*4.*&* 5. *C.de Advoc.divers.Iud.* Roman. & eius Addition.*cons.*25. Puteus *de syndic.verb.Salarium, ex n.*1. Ponte *de potestat.Proreg.tit.*3. *de elect. official.* Cagnol.*in l.diem functo, D.de offic.assess.num.*166. latè Gail *practic.lib.*1.*observ.*44.*à n.*8. Cened.*pract.can.cap.*43. & Ioan.Bapt. Thor.*in Compend.decis.Neap.verb.Salarium*, Menoch.*de arbitrar.casu* 223. Bobad.*in Polit.lib.*4.*cap.*2.*n.vlt.* & Mastrillo, qui alios refert *de Magistr.lib.*1.*cap.*31.*ex n.*72. 275

Y no aviendo de ser mas de vno, y en vna parte, ò Plaça el salario, y emolumentos, que yo avia de tener, y gozar, * parecio puesto en razon, y justicia, que se me continuasse en la de Indias, cuyo servicio, y exercicio tambien se me mandava continuar, siendo essotra solo en Titulo, y ad Honorem. Por la regla comun, que dize: * *Quod de Altari, cui quis servit, de eo vivere debet*, de donde se tomò nuestro refran Castellano: *El Abad donde canta, alli yanta.* De qua D. Paul.*ad Corinth.*1.*cap.*9.*cap.cùm secundùm, de præbend.& dignit.cap. ex his* 12.*q.*1. cum notatis a Roman.*cons.*344. *in cas.n.*1. Card. Tusch. *litt.A.concl.*312. Alvar.de Velasc.*axiom.*231.*litt.A.* Iulian. Labar. *var.lucubrat.tit.*2.*cap.*14.*n.*5. & à me *in* 2.*tom.de Ind. Gubern.lib.*1. *cap.*18.*n.*30. 276 277

De suerte, * que aunque se me aumentò con esta merced el Honor, y la estimacion, no se me mudò, ni alterò por aora la ocupa- 278

cion, ni su satisfaccion, y consignacion: y puedo dezir lo que el I.C. Paulo, del liberto que impetro el derecho del anillo de oro, *in leg. falsa* 33.§.2.*D.de condit.& demonstr. Nam honor eius auctus est, non conditio mutata, quamvis posteà annulos ab Imperatore acceperit, l.*1.*&* 5.*in fin.D.de iure aureor.annul.*iunctis alijs, quæ circa eas tradit Dionys.Gothofr.*ibid.& in l.*2.*C.de iure aureor.annul.l.*3.*D.de bon.liber. & Novell.Iustin.*74.& conducit elegans text.*in l.penult.D.de Senatoribus*, ibi: *Quia dignitas, domicilij adiectionem potius dedisse, quàm permutasse videtur.*

279 Pero * tengo por llano, y ajustado a mi suplica, y a la merced que en virtud de ella V.M. fue servido de hazerme, que el dia que me viniesse a escusar, y retirar del todo, del vso, y exercicio de la Plaça del Real Consejo de las Indias, se me ha de mudar la consignacion, y paga del Salario, Propinas, y Emolumentos a la nomina del Consejo Supremo de Castilla, igualandome en todo con los Consejeros dèl, pues V.M. me hizo vno dellos, y me tiene desde luego por jubilado alli, como consta de las palabras de su Real decreto, ibi: *Iubilando en èl mismo.* Y mas expressamente por las del Titulo, donde refiriendo las causas, y motivos que V. M. tuvo para hazerme esta merced, dize: *Es nuestra voluntad, que jurando en èl, quedeis alli jubilado, sin gozar de Salario, Propinas, y Emolumentos que tocan a esta Plaça. Pero con reservacion de la que teneis del dicho nuestro Consejo de las Indias, por averla de servir, exercer, y residir, con todos los salarios, y emolumentos, como de presente lo hazeis.*

280 Porque * si la causa de no mudar desde luego la consignacion del salario, fue, que avia de continuar el servicio en el Consejo de Indias, en vacando a este servicio, quedarà absoluta la jubilacion en el Supremo de Iusticia, y en consequencia de ella, se me deveràn alli todos sus gages, efectos, y emolumentos. *l.adigere, §.quamvis, D.de iure Patronat. cap.cùm cessante* 60.*de appell.*cum similibus latè traditis à Tiraquel. *in tract.de cessante causa, per tot.præcipuè n.*130. *& seqq. vbi de legis, vel rescripti ratione cessante*, Tulch.*litt.C.conclus.*202. & Alvar.de Velasco *in axiom.iur.ead.litt.n.*40.*& seqq.*

Supuesto que la expresion del goze en la de Indias, no mudò, ni
281 alterò los efectos, y naturaleza de la jubilacion, que * es, que alli sea pagado vno a donde jubila, argum. celebris text. *in l.cum alimenta* 22.§.*qui fratris, D.supellect.leg.* ibi: *Illam autem adiectionem, vt habeant,*

beant, vnde se pascant, magis ad causam prælegandi, quàm ad vsum fructum constituendum pertinere, l. donationes, §. species, D. de donationib. l. species, D. de aur. & argent. legat. l. libertis, D. de aliment. legat. cum alijs, quæ in simili, de que * la demostracion, ò causa impulsiva de hazer vna donacion, ò legado, no mude, ni altere su principal intento, y ordinaria naturaleza, tradit latè Menoch. *lib. 4 præsumpt. 133. n. 11. & cons. 352. n. 7. lib. 4.* Mantica, Molina, Surd. Lara de Cordova, Osuald. Ant. Gama, Flores de Mena, D. Ioan del Castillo, y otros que yo refiero *2. tom. de Ind. Gub. lib. 3. cap. 12. n. 68. & seqq.* 282

Y en tales casos * siempre buelven facilmente las cosas a su curso ordinario, en cessando los accidentes que le impedian, *l. per procuratorem, D. de adquir. hæredit.* ibi: *Mutatione personæ castrensia esse desierunt, leg. 1. C. de imponen. lucrat. descrip. lib. 10. l. licitatio, §. Fiscus, D. de publican. l. si vnus, §. pactus, vers. Quod & in specie, D. de pact.* cum alijs, quæ ego etiam adduco *dict. 2. tom. lib. 3. cap. 1. n. 39. & seqq. & lib. 1. cap. 28. n. 5.* 283

Y si el salario * no solo es parte accessoria de la dignidad que se concede, sino que aun èl por si se llama Dignidad, segun la doctrina de Capic. *decis. 27. n. 12.* à quien refiere, y sigue D. Francisc. de Alfaro *de offic. Fiscal. gloss. 31. n. 10.* Llano es, que concediendome V. M. Plaça del Consejo, y jubilandome en ella, no me quiso privar de los salarios, y emolumentos que le corresponden, en llegando el caso de vsar plenamente de esta jubilacion, y de cessar el exercicio de la del de Indias. Pues * no deve vna misma cosa ser juzgada por diferentes derechos, ò respectos, *leg. eum qui ædes, D. de vsucap. cum vulgat.* ni puede parecer decente, ni conveniente quitar, ò alterar en semejantes Honores, y Mercedes lo que les està señalado, y observado, *leg. decernimus 26. Cod. de Episc. & Cleric. cap. esto subiectus 95. distinct.* Paruin. *in tract. de visit. p. 1. q. 1. n. 48.* Præses Valenz. *cons. 82. n. 29. & 30.* Antes como el mismo dize *eod. cons. n. 75. & seqq.* al * nombre Honorifico han de corresponder sus efectos. Y seria dura, y triste cosa fraudarle, ò dexarle desnudo de ellos. Y mas * quando se concede por meritos, iuxta ea, quæ tetigi *sup. n. 186.* Y lo de Cassiod. *lib. 8. var. ep. 18.* ibi: *Sumpsisti nomen ex meritis: custodi vt semper læteris veritate vocabuli. Nam cùm omnis appellatio ad declarandas res videatur imposita, nimis absurdum est, portare nomen alienum, & aliud dici, quàm possis in moribus inveniri.* 284 285 286 287

Assen-

288 Assentado pues por * llano, como lo es, lo que destas Plaças Honorarias, y jubiladas, y de sus Honores, preheminencias, y emolumentos he referido, cuya mejor ley puede aun ser el mismo titulo de la que V.M. se sirviò de concederme, y queda puesto *sup.n.* 104. ibi: *Y os guarden, y hagan guardar las honras, gracias, mercedes franquezas, libertades, preheminencias, prerogativas, è inmunidades, è otras cosas, que por razon de ser del dicho mi Consejo os deven ser guarda-*
289 *das.* Hallo otra (entre las muchas que dexo citadas) que * es la vnica, *C. de Quæstoribus, lib.* 12. digna de especial advertencia, y ponderacion, para conocer lo que los Emperadores Romanos deseavan, que fuessen estimados, y respetados los que les huviessen servido bien en cargos, y oficios preheminentes, aun despues de averlos dexado, y que el pueblo no passasse por ellos, como por hombres no conocidos, cuyas palabras dizen asi: *Qui ex Quæsturæ honore, aut officiali Magisterio* (Cuiacius legit, *aut efficaci*) *aut Comitiva vtriusque ærarij nostri attonito splendore viguerunt: acclamatione excipiantur soli-*
290 *ta, nec prætereantur vt incogniti.* Donde la Glossa, * exponiendo la palabra *Attonito*, dize, id est, *Terribili*, y pudo dezir mejor, *Stupido*, que es palabra que significa *Pasmo*, ò *Espanto*, por lo que semejantes dignidades tenian, ò tener devian de venerables, y que llevavan tras si los ojos, y animos de los subditos, sin dexarlos bolver, ò mirar a otra parte, como lo enseñò Servio, explicando el lugar de Virgilio 3. *Æneid.* 16.

Talibus attonitus visis, ac voce Deorum.

& 5. *Æneid.* 105.

Attonitis hæsere animis.

y mejor Claudiano 3. *Panegyr.* 14.

Quantum profueris, quantam servaveris Urbem.
Attonitis metire oculis.

que segun la explicacion de Roberto Stephano *in Thes. linguæ Latinæ, litt. A. fol.* 186. *Oculis attonitis videre aliquid*, es como dezir, *Continuo intuitu, nusquam aliò versa acie.*

291 Y lo que el mismo texto añade, de * que sean recebidos con la aclamacion acostumbrada: *Acclamatione excipiantur solita*, se puede referir a la licencia que tenian los pueblos, de prorumpir en vozes, y alabanças alegres, quando salian en publico, ò entravan en los Theatros los Magistrados, de quien se hallavan bien governados,

co-

como en el mismo texto lo dexaron advertido Iacobo de Arena, Iuan de Platea, Iacobo Rebuffo, Lucas de Pena, y otros Autores, que pudieron tambien citar el lugar de Aristoteles *lib.1.Rhet.ad Theod.* de que hize mencion *sup.n.*178.ibi:*Memorationes, decantationes carminum, aut solutæ orationis ad laudes recitatio.* Porque aunque huvo tiempo, que estos aplausos se los arrogaron a si solos algunos Emperadores, como lo advierte bien Iusto Lipsio *lib.2.elect.cap.*10. Y refiriendo varias Formulas de estas aclamaciones, Brisonio, Bulengero, Dempstero, y otros muchos antiguos, y modernos, que copiosa, y eruditamente junta, y explica Don Sebastian Cavallero de Medina, oy Fiscal benemerito de la Real Audiencia de Manila, en la repeticion que imprimiò, y me dedicò, sobre la dicha *l.vnic.ex num.*1. (aunque sin advertir en ella, que habla de los Magistrados, ya Vacantes, ò Iubilados, como lo muestran aquellas palabras: *Qui ex Quæsturæ, & viguerunt*, juntas con lo que dize arriba *n.*170.) Despues se permitieron a los Magistrados, que pareciessen dignos de merecerlos, como el mismo Autor lo refiere, y consta del texto tan
vulgar, como celebre * *in l.Iustissimos* 3.*C.de offic.Rector.Provinciæ,* 292
Iustissimos, & vigilantissimos Iudices, publicis acclamationibus collaudandi damus omnibus facultatem, &c. Donde Dionysio Gothofredo añade en sus notas: *Prodeuntibus Rectoribus Provinciarum licuit acclamare,leg.quoniam* 23.*C.de Episc.& Cler.*ibi:*Abolctur quidem Eutychetis damnosa memoria: Fabiani autem laudabilis recordatio relevetur.Novell.*70.*Ut ordinar.Præfecturæ*,§.*renovamus*, donde hablando en terminos de la Prefectura Honoraria, dize: *Quatenus magno pro meriti honore, & in carpentis vecti, & clamores præconum audientes insuper judiciales conscendentes sedes constituantur, l.vnic. de Imaginib.& leg.*2.*de expens.ludorum in C.Theodos.*con otros textos, y lugares de buenos Autores, que trae Iacob.de Belvis.*d.Novell.* 70. Petr.Lenauder.*in tractat.de privileg.Doctor.*2.*p.*§.40.*n.*55. donde trata de las Aclamaciones de los Doctores en las Vniversidades, y de los *Vitores*, Pet.Heigio *Miscel.qq.p.*1.*q.*4.*n.*16.Cassan.loquens de laude benemeritis tribuenda, *in Catal.gloriæ mund. tit.de insign. consid.*47.*& p.*10.*consid.*24.Lips.*d.cap.*10.Cavaller.*dict.repet.n.*14. *&* 27.Bobadill.*en su Politica,lib.*5.*cap.*1.*n.*158. Que advierte, aver
procedido de esto, * la practica de alabar, y recomendar al Principe 293
en las sentencias de las Residencias a los Iuezes, que las dieren bue-

nas,

nas, de que tambien tratan Aviles, Paz, Redin. Lancelloto, Conrado, Mastrill. y otros que yo cito *en mi 2. tom. de Ind. Gubern. lib. 4. cap.*
294 8. *n.* 31. & 32. Y es digno de notar * el lugar de Seneca *epist.* 29. donde hablando de estas aclamaciones, aconseja à los Magistrados, que ni las soliciten ambiciosos, ni las oigan desvanecidos, pues al fin son, y se resuelven en aura del pueblo: *Si te videro celebrem secundis vocibus vulgi, si intrante te, clamor, plausus, atque Pantomimica ornamenta obstrepuerint, si tota Civitate te fœminæ, puerique laudaverint, quid ni ego tui miserear, cùm sciam, quæ via ad turpissimum hunc adulationis favorem ferat.*

295 Conservan tambien * las insignias correspondientes al cargo, en que son honrados, ò jubilados, quales eran antiguamente las Fasces, y Segures, Scipiones, ò Bastones, Sillas, Curules, Trabeas, Pretextas, Palmatas, Calceos Lunatos, Infulas, Laticlavios, y Varas en los criminales, y oy las Togas que vsan en las mas partes. De que en nuestros terminos se haze especial mencion *in l. fin. C. de privil. eor. qui in sacr. Palat. milit. lib.* 12. & *in l. eam legem, cap. de excusat. mun. lib.* 10. ibi: *Et insignibus dignitatum*: y hablando del Primicerio jubilado *in l. vlt. C. de Primicer. lib.* 12. que dexè citada *sup. n.* 187. ibi: *Magistri officiorum pro antiqua consuetudine infulas sortiatur.* Y expressando las de los Consules, en Casiodor. *lib. 6. formul.* 1. por estas elegantes palabras: *Atque adeò per illam indictionem Consulatus te decoramus insignibus, Pange vastos humeros vario colore palmate: validam manum victoriali scipione nobilita: lares proprios etiam calceis aureatis egredere; sellam curulem pro sua magnitudine multis gradibus enixus ascende: vt in ocio subiectus merearis, quod nos per maximos labores assumimus imperantes.* Y de estas, y todas las demas insignias, y su vso, y significaciones, en muchos lugares del Derecho, y varios Autores, que juntan Brissonio, Kalino, Sicard. y otros *in dictis verbis,* & *verb. Insignia,* & *verb. Infulæ,* Cassan. *in Catal. glor. mund. 1. p. consid.* 83. & *7. p. consid.* 24. Pet. Fab. *lib. 1. semest. cap. 2. pag.* 10. & *seqq.* Erasm. *in adagio Calceos mutare,* Petr. Gregor. *lib. 4. syntagm. cap.* 25. Cœl. Rhodigin. *lib. 21. lect. antiq. cap.* 6. Bobadill. *in Polit. lib. 3. cap.* 2. Rosin. & Dempster. *lib. 7. de antiquit. Romanor. cap.* 3. & *lib. 9. cap.* 18. Borrel. *de Magistrat. lib. 1. c. 1. ex n.* 1. Mastrill. *eod. tract. lib. 5. cap.* 2. *per tot.* & *cap. 8. n.* 106. & *seqq.* Zipeus *lib. 1. cap. 41. n.* 6. Callist. Ramirez *de leg. Reg.* §. 7. *n.* 8. eruditè D. Anton. Cabrero de Avendaño *in*

tract.

tract. de metu, lib. 2. cap. 15. ex n. 4. y yo refiriendo otros, *de Ind. Gub. lib. 4. cap. 4. n. 23. & cap. 5. n. 3.*

Y entre ellas es digna de particular reparo, la * del *Corpento*, de que habla asimismo en terminos de *Honorarios* la *Novell.* 70. de Iustiniano, arriba citada, ibi: *Carpento vecti*. Y otros muchos textos del Derecho, y en especial del Volumen, donde se llaman tambien Sillas Curules, Plaustros, Curros, Vehiculos, Carruchas, Rhedas, y Cisios, como lo nota Guid. Pancirol. *lib. 1. var. cap.* 57. post D. Isidor. *lib. 20. Etymolog. cap.* 12. Nombres, que corresponden a los Coches, Carrozas, ò Literas de que oy vsamos. Y no solo eran permitidas a semejantes Magistrados, pero aun antes se les mandava precissamente, que siempre vsassen de ellas, como se comprueva de la *l. 1. lib. 14. tit. 12. del Cod. Theod.* que despues trasladò Iustiniano al suyo, *in l. vnic. C. de honoratorum vehiculis, lib.* 11. en que dize: *Omnes honorati, seu civilium, seu militarium dignitatum vehiculis dignitatis suæ, id est, carruchis bijugis, intra Urbem sacratissimi nominis semper vtantur.* 296

Y esto era de suerte, que * aunque huvo tiempo que solo al Prefecto Pretorio, ò al de la Ciudad de Roma se le permitia poder andar en Carrozas de oro, ò de plata, segun lo advierte Pancirol. *in notitia vtriusque Imper. lib. 2. cap. 2.* el Emperador Alexandro Severo XXV. en orden, se las permitiò de plata a todos los Senadores, como lo refiere Lampridio en su vida, dando la razon que tuvo para ello, por estas palabras: *Carruchas Romæ, & Rhedas Senatoribus omnibus, vt argenteas haberent permisit, interesse Romanæ dignitatis putans, vt his tantæ Urbis Senatores vterentur.* De quien lo tomò Alex. ab Alex. *lib. 4. Gen. cap.* 11. cuyas son las que se siguen: *Tantæ dignitatis fuere Senatores secutis temporibus, vt in oppidis, & per loca, & conventus vmbraculis vterentur, indultum sit: Mox sequuti Cæsares eum ordinem amplissimis honoribus honestarunt, præcipuè Alexander Severus, vt dignitas conspectior fieret, argentatis rhedis, carrucisque Senatoribus vti permisit, vt sanctior, reverentiorque ordo putaretur:* Licencia, que despues la comunicò aun a algunos particulares el Emperador Aureliano, segun afirma Vopisco en su vida, quando dize: *Dedit potestatem, vt argenteas privati Carruchas haberent, cùm antea ærata, aut eborata vehicula essent.* 297

Y es muy en nuestros terminos * aquella *l. vnic.* porque Acursio en su Glossa dize expressamente, que habla de los Magistrados *Ho-* 298

norarios, de que vamos tratando, ibi: *Vel ponitur pro ijs, qui habent dignitatem, sine administratiore, vt in Auth. vt ord. Præfect. &c.* exponiendo assi (aunque a mi parecer mal) la palabra, *Honorati*, la qual es apta para comprehender, y con mayor razon a los Magistrados Administrantes.

299 Y aunque a vnos, y a otros parece que aquel texto * precissa el traer estas Carrozas dentro de la Ciudad de Roma, ò de la de Constantinopla, a la qual Constantino, y los Emperadores, que despues dèl la habitaron, la quisieron hazer igual a Roma; y entre otros varios Epitetos con que la ilustraron; fue vno el de *Sacratissima, l. 4. Cod. de agentib. in reb. lib.* 12. El mismo Acursio dize, que se ha de entender, si ellos quisiessen: *vtantur*, inquit *id est, liceat eis si volunt.*

Y de aqui sacan argumento Bart. Plat. y otros Autores *ibid.* para 300 probar, que * los DD. no estàn obligados a traer puestas de ordinario las insignias de su grado, si no quisieren. De que tambien trata la Glossa *in cap. vt Apostolicæ, verb. Dignitatum, de privil. lib.* 6. Ant. de Butrio *in cap.* 1. *de authorit. & vsu pallij*, Nicol. Boer. *in tract. de ordine graduum vtriusque fori*, 1. *p. num.* 10. *fol.* 166. *in* 16. *tom. tract.* & Anton. Corset. *in suis singul. verb. Doctor.*

301 Fuera de Roma, ò Constantinopla, no * parece que era permitido vsar de estas Carrozas a los Magistrados Honorarios regularmente, pues hallo, que el Emperador Anastasio concediò esto, como por privilegio, a los dos Prepositos del Sacro Cubiculo Iubila-
302 dos, *in* * *leg. vlt. C. de Præposit. Sacr. Cubic. lib.* 12. cuyas palabras son: *Iubemus duobus viris Illustribus Præpositis Sacri Cubiculi, tam nostræ pietatis, quàm Serenissimæ nostræ Coniugis, qui post finitam militiam Senatorio fuerint consortio sociati, licere quoties ad aspiciendos agros suos, vel ob aliam causam proficisci voluerint, cingulo vti, cùm hoc ad implendum eorum desiderium, & ad nullius læsionem respicere videatur.* Donde la Glossa, explicando aquellas palabras, *Cingulo vti*, dize: *Ense fortè, vel dic Cingulo, id est, titulo Dignitatis, id est Carruca: vt suprà de Honorat. vehicul. l.* 1. dando a entender, que esta insignia del Coche, era la mas propria de los Magistrados, como la de traer, ò llevar delante de si armas, espada, ò estoque desnudo, ò otro
303 semejante cingulo militar, a que * los Griegos, como alli lo advierte Cuiacio, llamavan ξιφοφορεῖν, que quiere dezir en latin, *Portans, vel ferens gladium*, de ξίφος que en Griego significa la espada, ò cuchi-

chillo, Latinè, *Gladius*, de donde pudo venir el llamar * *Cefes*, a los 304
Magistrados superiores, que tienen subordinados otros Ministros inferiores. Y *Ciferos*, a cierto genero de cuchillos.

Y concierne lo de los Coches para * la explicacion de la Prag- 305
matica del año de 1611. que oy es la *l.9.tit.19.lib.6. Recop.* que los prohibiò generalmente a todo genero de personas, mandando, que no se pudiessen traer sin licencia, la qual nunca se entendiò, ni practicò con los Consejeros, por ser tan proprio suyo este ornato, como demas de los referidos lo dà a entender * Casiod. *lib.6.epist.4.* ha- 306
blando del Præfecto Vrbis, *Carpento veheris per nobilem, plebem; publicate vota comitantur, favores gratissimi consona tecum voce procedunt, &c.* lugar, que tambien arma para lo que dexo dicho de las Aclamaciones. Y en el mismo *lib. epist.15.* poniendo la Formula del Vicario Vrbis: *Ad similitudinem quippè summorum Carpento veheris, epist.20.* ibi: *In aliquibus adhuc Provincijs ornatus penula, carpenti etiam subectione decoraris: vt multis declaretur indicijs per expressas imagines rerum, vices te præcelsæ gerere dignitatis.* Y en otras partes a cada passo.

Y no es mucho que se conceda este Privilegio a los Magistrados Honorarios, y Titulares, pues * aun los Doctores Eminentes en su 307
facultad, solo porque en cierta manera se llamavan, y tenian por Consejeros de los Principes, segun lo que dize Restauro Castaldo *in tract. de Imperat. q.83. num.18. fol.60. in tom.16. tract. divers.* pueden tambien vsar destos Coches, ò vehiculos, aun dentro de la misma Ciudad en que reside el Principe, aunque a otros les sea prohibido, como singularmente lo advierte Signorolo de Homodeis *in tract. vtrum præferatur Doctor, an miles? nu.67. in Addit. D. Ludov. in tom. 18. tract. divers. fol.25.* y Lanfranco *in tract. de privil. DD. col.1. nu.28. in fin. eod. tom. fol.22.*

Cuentase tambien entre los principales Privilegios, y Honores de los Senadores, y Magistrados, el * lugar que tienen, y se les deve 308
dar en el Consistorio, y presencia del Principe, y en los Tribunales donde se juntan a administrar justicia, aun quando vàn a ellos como particulares; ò lo que mas es, como reos, y en causas criminales, mientras no estàn convencidos de culpa, y que solo pueda conocer de ellas el mismo Principe, ò a quien el se las cometiere, como se dispone *in l.2. & 3. C. vbi Senatores, vel Clarissimi,* ibi: *Et sedendi cum*

celebratur cognitio in Secretarijs iudicantium, &c. Authent. vt ab Illustrib.§.2. ibi: *Ne cogantur, aut sedere cum Iudicibus dum iudicant, &c. leg.*2.*&* 3.*tit.*24.*p.*4.*l.*15.*tit.*1.*p.*7. con otros textos, y Autores que yo copiosamente junto 2.*tom. de Ind. Gubern. lib.*4.*cap.*4.*n.*66. *& seqq.* Y hablando de la retencion del lugar, aun quando van como reos, Bald. & Salicet. *in d.l.*3. que tratan tambien del Obispo acusado, Hostiens. *in cap. fin. de postul. Prælat.* Cassan. *in Catal. glor. mun.* 1.*p. consid.*11. Tiraq. *de Nobilit cap.*20.*ex n.*51. Schrad. *cons.*3.*nu.*197. Mastrill. que alega otros, y habla del lugar, que se deve a los Titulos en los Estrados, *lib.*4.*de Magistr. cap.*13.*nu.*134.*& seqq. & lib.*6.*cap.*5.*ex nu.*134. donde habla del modo de proceder en las causas de los Magistrados: Otalora *de Nobilit.*4.*p princ. cap. vlt. nu.*15. donde habla del asiento de los Nobles, de que yo refiriendo otros muchos Autores tambien dixe algo *d. tom.*2.*lib.*2.*c. vlt. nu.*16.*& d. lib.*4.*cap.*3.*num.*6.

309 Y este * Honor, y retencion de su asiento, assimismo se les mandava conservar, y actualmente se les conserva a los Senadores *Honorarios*, y mucho mas a los *Iubilados*, como lo entra diziendo el Emperador Zenon *in d.l.*3.*C. vbi Senator, vel Clariss.* ibi: *Vel ex Patricio*, & ibi: *Post depositam administrationem Senatorio ordini ociatus sest. l.*1.*C. de silent. lib.*12. ibi: *Necnon in nostro Consistorio his honor omnifariam obseruetur, l.*3.*C. eod. tit.* ibi: *His addimus, vt cum optatam acceperint quietem, & inter viros illustres Senatores cœperint numerari, honore Curiæ sine aliqua functione lætentur, &c.* Mejor texto *in d. Novell.*70.*Iustin. vt ordinariæ Præfecturæ,*§.*renovamus*, ibi: *Insuper iudiciales conscendentes sedes, &c.*

310 Y siempre * fue (como es justo) estimado mucho el sentarse, y cubrirse delante del Principe, como oy se practica en los del Consejo, quando vàn los Viernes a las Consultas, que presencial, y vogalmente hazen a V.M. consistiendo en esto vna de sus mayores prehemi-nencias; y lo da a entender el Emperador Iustin. *in d. Authent. ab illustrib.* el qual pondera para ello Surgento *de Neapol. illustr. cap.*23.*nu.*28. referido, y seguido por Mastrill. *d. tract. de Magistr. lib.*4.*cap.*6.*nu.*26.*& cap.*13.*nu.*168.*& lib.*5.*cap.*7.*nu.*25.

311 Y en estos * lugares, lo que mas es, no solo conservan los Iubilados el que tenian quando los jubilaron; sino aun despues vàn ganando otros por antiguedad, como si actualmente estuvieran sirvien-

viendo, aunque lleguen a ser Decanos. Porque, aunque parece, que la Vacacion, ò Iubilacion, como * escusa de las cargas, è imposicio- 312
nes que despues de ella se repartierẽ, les avia de quitar las miedras, y nuevos ascensos, *arg. l. hi qui muneris 6. cum seqq. D. de vacat. muner.* Lo contrario es mas cierto, y juridico, por estar en ellos por merced del Principe, viva la Dignidad, y su Cingulo, como arriba queda probado, y expressamente lo declarò V.M. por su * Real cedula de 313
Madrid, a seis de Abril del año de 1628. en favor del Doctor Luis Merlo de la Fuente, Oidor jubilado de la Real Audiencia de Lima en el Perù, a quien sus compañeros pretendian preferir, aunque fuessen menos antiguos, por dezir, que en todos los concursos avia de preceder alguno de los Actuales; y se mandò, *que el Iubilado conservasse su lugar, y asiento, que le tocasse; conforme a su antiguedad: assi en las ocasiones en que concurriesse con toda la Audiencia, como quando sucediesse concurrir con algunos de los Oidores de ella; sin que le pudiesse preferir, ni prefiriesse otro, que fuesse mas moderno que èl; aunque alegasse ser Presidente de Sala.* Y lo mismo hallo averse declarado, y decidido en vn Oficial Real de Cartagena, jubilado, llamado Antonio Bermudez, por otra cedula, fecha en Lisboa à 28. de Octubre de 1581. que està en el tercer tomo de las empressas, *pag.* 287. cuya conclusion, ò decision es como se sigue: *Porende por la presente declaramos, queremos, y es nuestra voluntad, que agora, y de aqui adelante, todo el tiempo que vivieredes en la dicha Ciudad, tengais el mismo lugar, y asiento en las Iglesias, y demàs partes que concurrieredes con los dichos Oficiales, que antes teniades, y con la misma antiguedad, y precedencia, que si actualmente estuvierades sirviendo el dicho oficio. Y mandamos al nuestro Governador, y Oficiales de la dicha Provincia, que en ello no os pongan impedimento, ni dificultad alguna: porque esta es nuestra voluntad.*

Y a practicarse lo contrario, * pudieramos llamar a estos Magis- 314
trados, no solo *Iubilados*, sino *Incitos*, a imitacion de las pieças que en el juego del Ajedrez, ò de los Ladrones, se ponen, sin que puedan moverse, a las quales dize S. Isidoro *lib. 19. Etymol.* que llamaron assi, *Quasi non citæ*, del verbo *Cio*, que entre otras significaciones, tiene la de mover, ò excitar. Y que de ai por Metaphora se llaman *Incitos* los hombres pobres, ò otros, que no tienen esperança de passar adelante. Sus palabras son estas: *In ludo calculorum, calculi partim*

ordine movebantur, partim vagè. Ideò alij ordinarij, alij vagi appellati. Contrà, qui moveri omninò non poterant, Inciti dicti: vnde Egentes homines inciti vocati sunt, per quamdam similitudinem, quia nulla spes illis restabat vltrà procedendi.

315 Y de aqui se formò el * Adagio, *Ad incita redire, vel adigere,* quando se queria dezir aver llegado vno a tal estado, que no tenia por donde salir, ò poder mejorarse, como lo advierte, y exorna Erasmo, y Nonio Marcello, y sus Comentadores en la palabra, *Incita*; y con erudicion Francisco Iureto en las notas sobre Symmacho *lib.9. epist.3.* ibi: *Ut incita promoveat:* y Iulio Cesar Bullengero *in lib. vnic. de ludis veterum, cap.60.*

316 Gozavan asimismo, * y deven gozar, y gozan oy los Senadores *Honorarios*, y *Iubilados* el ir en el lugar que les toca con los Actuales, ò Administrantes, a besar la Real mano de V. M. la Pasqua de Navidad, y en las demàs ocasiones, que por nacimiento de vn Principe, buelta de alguna jornada, ò por otro feliz acontecimiento, se permite a los del Consejo, que sean dignos desta honra. Para lo qual es texto expresso *d.l.1.C.de silent.lib.12.* ibi: *Ut tam in adoranda no-*
317 *stra serenitate, &c.* Favor, * que no acaba de encarecerle Casiodoro, constituyendo en varias partes por la mayor gloria, y ventura del subdito, solo el llegar a vèr de cerca el rostro de su Rey, y Señor. Y asi le llama DON, *lib.10.epist.13.* ibi: *Certè munus est, videre Principem*; y DON DIVINO, *lib.3.epist.22.* *Festinat enim ad Principem, qui vel solùm potest videre propitium: nàm cuilibet habere nostra colloquia munera credit esse divina.* Y en el *lib.8.epist.4.* dize, que esta es la mayor dignidad que puede conseguir vn vassallo: *Iure siquidem de se benè arbitrabitur æstimatum, qui Regium meretur alloquium, quia dignitas est subiecti affatus meruisse Dominantis.* Y que se deve tener por premio, y cosecha de medras, y aumentos, *lib.12.epist.8.* ibi: *Quia præmium est vitæ Domino vidente servire, cui nec culpa celari; nec bonum possit abscondi. Militiam vestram transcenditis, si rerum Domino placere possitis. Nam cui nos parere contendimus, magnus provectus est, si mereamini ad eius placidos venire conspectus. Nam quoties læto Principi occurritur, efficacitèr beneficia postulantur.*

318 Y asi * los Emperadores Romanos le concedian por grande, y lo que *in d.l.1.C.de silent.* dixeron: *Ut tam in adoranda nostra serenitate*, en la *l.2. C.de Fabricens.lib.11.* dixeron: *Adorare Principis æter-*

æternitatem. Y su mas ordinaria frasis era: *Adorare sacram purpuram*. Porque entre * otros muchos modos, y varias formas de saludar, y hazer, ò mostrar reverencia vnos hombres a otros, y especialmente a los Principes; de que yo juntè mucho en mi Alegacion de Precedencia, *num*.10. Era entre los dichos Emperadores Romanos, el mas vsado, este, que llamavan, *Adoracion de la Purpura*, por ser vestidura, que a ellos solo se les permitia, y que llegandola a tocar, ò besar, se tenian por venerados. De que haze noble, y repetida mencion el Derecho *in l.3. C.de domest. & protect. in C.Theod. l.6. C.de Advoc.div.Iudic.l.1.C.de Comitib. & Tribun.Schol. lib.12.l.4. C.de Consulib.eod.lib.* con otras muchas, que juntan Brissonio, Prateio, Calvino, y otros, *de verb.iur. verb.Adorare*; y nuestro Antonio Pichardo *in disput.de nobilit.commun.super l.3. C.de murilegul. nu.21. & seqq.* 319

Donde refiere muchos Autores, que tratan * del origen, y vso que tuvo la Purpura, y quando la començaron a vsar otros Magistrados, y a diferenciarse con ella los Patricios de los Plebeyos. 320

Y por esto la llama, *Adoranda*, Casiod.*lib.1.epist.2.* tratando elegantemente de su invencion, y del cuidado que se avia de tener en su beneficio: *Adorandi muricis preciosissimam qualitatem*. Y en el *lib.11.cap.20.* tratando del Primiscrinio, da a entender, que con llegar a merecer este favor, se confirmava la dignidad de aquel oficio: *Quapropter*, inquit, *spectabilitatis honore suffultus, inter Tribunos, & Notarios venerandam Purpuram adoraturus accede, vt per sacros aspectus Principis, tuæ subsistat firmitas dignitatis*. Y en el mismo *lib.cap.31.* hablando del Primicerio, dize, que esto las hazia mas ilustres, y preclaras: *Inter Domesticos, & Protectores adoraturus accedat, vt venerandis clarificatus aspectibus, militaribus excubijs se gaudeat liberatum.*

A que tambien alude *lib.6.epist.23.* diziendo, * que de estas Vistas, Acatamientos, ò Besamanos de los Principes, salen como con nuevo, ò mayor lustre, y esplendor sus Ministros, y Magistrados: *Exeunt à nobis dignitates relucentes, quasi à Solis radijs*, (otra letra dize, *quasi à Sole radij*) *vt in Orbis nostri parte resplendeat custodita Iustitia.* 321

Desta * Ceremonia, y Honor, que por gozar de ella, conseguian los Magistrados: trata assimismo Amiano Marcellino *lib.21.* ibi: *Ve-* 322

rùm

rùm cùm primitus visus, adorandæ purpuræ datam sibi copiam advertisset. Pancirol. *in notititia vtriusque Imperij, in tit. de Princi. agent. in reb. Qui adorta Principis Clementia, cum insignibus exibat.* Zonaras *in Iustin. tom.*3. donde da a entender, que los que merecian conseguir esta honra, se postravan en el suelo, y besavan el pie del Principe.

323 Y esto es en rigor * lo que significa la palabra, *Adorare*, que es, *procumbendo venerari*, como lo advierte Laurencio Valla *lib.*5. *elegant. cap.*11. Y asi lo practicavan los Reyes Persas, como lo dize Brissonio *de Imperio Persarum*, Celio Rhodig. *lib.*2. *antiq. lect. cap.*33. Lelio Bisciola *lib.*7. *horar. successiv. cap.*13. *&* 14. Y a su imitacion començò en Roma a hazer lo mismo Heliogabalo, y Maximino el Moço. Pero Alexandro Severo, Maximino el Viejo, y otros Emperadores Modestos, y mas advertidos, nunca lo consintieron, como lo testifica Elio Lampridio in Alex. *Ipse adorari se vetuit, cùm iam cæpisset Heliogabalus adorari, more Regum Persarum.* Iulio Capitolino in Maximinis: *Nam in salutationibus superbissimis erat, & manum porrigebat, & genua sibi osculari patiebatur, nonnunquam etiam pedes: Quod nunquam passus est senior Maximinus, qui dicebat: Dij prohibeant, vt quisquam ingenuorum pedibus meis osculum figat.* Lo mesmo dize Alex. ab Alex. *lib.*2. *gen. cap.*19. *& lib.*4. *cap.*17. *in fin.* notando a Iulio Cesar: Qui *Pompeio Pæno agenti gratias, pedem cum socculo aurato osculandum dedisse legitur.*

324 Y asi parece * aver quedado esta Ceremonia de besar el pie, reservada solo en el Romano Pontifice, por las causas, y razones que junta Iosepho Estefano Valentino *en su tratado, de osculatione pedum Pontificis*, Marco Antonio Mazzarino *in tract. de tribus Coronis Pontificis, & de osculo pedis.* Genebrardo, que refiere los Emperadores que se los han besado *lib.*3. *Chron. ann. Christ.*32. Leandro Galganeto *de iur. public. lib.*3. *tit.*13. *de Papa, nu.*2. Y Agustin Barbos. nunca dignamente alabado, ni premiado, por los muchos, y doctos libros que ha escrito, *en el de vnivers. iur. Eccles. lib.*1. *cap.*2. *n.*90. Y aun en ellos la llaman tyranica, y la notan, y reprehenden con palabras bien atrevidas, Iuan Guspiniano, y Baptista Fulgosio *lib.*2. *memor. cap.*1. *de priscis instit. fol.*60. *& lib.*9. *cap.*5. *de superbia fol.*329. à cuyas calumnias satisfacen los dichos Autores.

325 Y V.M. y los * Catolicos Reyes sus Progenitores solo permiten la de hincar la rodilla, y besar su Real mano: lo qual, ò el hazer prime-

mero algun ademan de besar la suya, el que haze la salutacion, ò reverencia, es vna de las mas communes, y antiguas costumbres, que de esto se hallan en las Divinas, y humanas letras, como se colige del lugar de Iob *cap.*31.ibi: *Et osculatus sum manum meam ore meo*; donde juntò otros muchos el P. Iuan de Pineda, D. Sebastiano de Covarrub. *en su Tesoro de la lengua Castellana, verb. Besar*, Bisciola *vbi sup.* donde dize, que de aqui pudo tomar la etymologia la palabra ADORAR, *Quasi manum ad os admovere.*

Y aun esto * no lo consienten a los Prelados, y Sacerdotes, hon- 326
randolos con su braço, por el respecto del Sacerdocio; y siguiendo el consejo del text. *in cap. certum, & in cap. suscipitis ne, distinct.*10. *& in cap. Valentinianus, distinct.*63. *cap. duo* 90. *distinct. cap. solitæ de maior. & obedient.* cum alijs. Lo qual * me ha parecido digno de par- 327
ticular advertencia; porque se vea, que yà no puede tener lugar la quexa que Laurencio saca por argumento destos textos, *contrà viles Prælatos Hispaniæ, qui osculantur manus Regum.* Ni la de Alvaro Pelagio *lib.*2. *de planctu Ecclesiæ, cap.*18. donde dize, que èl, siendo Obispo Sylvense, mas por temor, que por humildad, se hallò forçado de besarla al Rey de Portugal; y que solo se podria permitir esto, quando juntamente con ser Obispo, tuviesse algun Condado, ò tierra del Rey, y entrasse como tal, y segun la costumbre de los otros Magnates, y Titulados, a saludarle. Sus palabras son: *Fateor ego vilis Præsul Sylvensis Ecclesiæ, scriptor huius operis, potius timore, quam humilitate coactus sum osculari dexteram Regis Portugalliæ: quamquam ab eo non teneam Regalia: sed qui ex timore facit, iam non facit. Extrà de regulis iuris, qui ex timore. Dic tamen, quòd si Episcopus Comes sit, osculari debet, cùm ex consuetudine alij Magnates hæc faciant, &c.*

Y de la reverencia * en hincar la rodilla, y otras que se deven a 328
los Reyes, habla la *l.*26. *tit.*9. y mas notablemente la *l.*18. *tit.*13. *p.*2. donde su ilustre glossador Gregor. Lop. advierte, por sentencia de Angel. y Iuan de Plat. *in d. l.*1. *C. de silent. Quòd coram nullo alio debet genuflecti, nisi coram Principe, & Maiestate Regia, vel coram Papa.*

La propria * interessencia, y concurrencia con los Consejeros, y 329
Consejos, donde son cooptados, pueden pedir, y se deve dar en rigor de derecho, a los Honorarios, Titulares, y Jubilados en las Procesiones, y demàs actos publicos, y festivos, en que por qualquier

acontecimiento sucediere salir, juntarse,ò hallarse en forma de Colegio,y Comunidad. Y esso es lo que quiso significar *d.l.1. C.de silent.* donde despues de aver expressado los casos particulares, que he referido, añadiò: *Et in reliquis prædicti Honoris privilegijs omnifariam obseruetur*, que fue como echar la red barredera, para que no
330 se les quitasse ninguno, * segun lo que, citando a otros, junta Agustin Barbos.*de diction.dict.*347.*nu.*1.*pag.*350.*& dict.*239.*&* 240.*pag.* 289.& Cened.*singul.*71.Y lo mismo diò a entender la *l.*3.*eod.tit.C. de silent.*ibi: *Plena dignitatis lætitia perfruantur*. Porque aquello se dize *Pleno*, que se da enteramente,y para todos casos,y sin diminucion, ni limitacion alguna, y que aun en si no es capaz de otros aditamentos,ex latè etiam traditis ab eod.Barb.*in tract.de claus.claus.* 101.*nu.*6.*& de dictionib.dict.*261.*ex nu.*1.

331 Y esto * no se pudiera verificar, si siendo admitidos a los Honores del Consejo,ò Curia, y hechos como parte de ella, segun lo declarò el Emperador Iustiniano en la *Novell.*70.ibi:*Si verò solos participare voluerit honore,fieri quidem codicillos,& his dari, tantùm verò valere huiusmodi Imperialem largitatem, vt ille honoratus quidem sit, & maximæ Curiæ pars esse videatur*, se les denegara en alguna
332 ocasion el dicho concurso, pues en èl * podemos dezir, que està el lucimiento,ò el pregon de los dichos Honores, que assi llamò Cassiodor.aun solo el aspirar à desearlos,*lib.*4.*epist.*25.*Præconiorum ergò professio est; Collegium desiderasse summorum: bonùmque de se iudicium tradit,qui celsæ gradus expetit dignitatis.*

333 Y a esta Classe reduzgo yo el concurrir con el Consejo en * los Espectaculos, y Fiestas Theatrales, a que oy podemos comparar las que se vsan de toros,cañas,comedias,y otras representaciones,y regocijos, de que junta algunas cosas curiosas D.Francisc. de Amaya
334 *lib.*3.*observ.cap.*5.*ex nu.*60. Porque siempre * esto se tuvo, y reputò por Honor. Y assi cuenta Valer. Maxim.*lib.*4.*cap.*5. que aun quando en Roma no estavan distintos los lugares en los Theatros,ò Amphitheatros, ninguno del pueblo se atreviò a tomarle, prefiriendo a los Senadores, y Padres Conscriptos. *Adeò*, inquit, *circumspecta Romanæ Civitatis verecundia fuit.* Y despues que se distinguieron, siempre se reservò el primero para el Senado, al qual en muestra de Honor,y de estimacion llamavan,y agregavan los Embaxadores de Provincias estrañas, como latamente lo refiere Alex.ab Alex.*lib.*5.

dier.

*dier.Gen.cap.*16.y su Comentador Tiraq. Y puede cõstar de Ioseph *lib.*14.*antiq.Iudaicar.cap.*19. donde cuenta, que Caio Iulio Cesar diò licencia a Hyrcano, Pontifice, y Rey de los Iudios, y a todos sus legados: *Ut cum Senatoribus venationes spectare possent.* Y de * Alexandro Magno escrive Sabelico *lib.6.Enead.*4. que encomendò mucho por cartas a Antipatro los soldados Veteranos, a quienes despues de muchas victorias avia jubilado, y premiado liberalmente con dones en Asia; y le ordenò, que por muestra de lo que merecian, y honor, y respecto, que deseava se les guardasse, se les diesse el primer lugar en los Theatros, y asistiessen en ellos coronadas sus sienes. Honra, que tambien la usaron en Roma, pues leemos en Plinio *lib.*16.*cap.*4. que *Civica corona donatis, apud Romanos ius erat sedendi in ludis in loco proximo Senatui.* Y en Valer.Maxim.*lib.*4.*cap.* 4.§.6. que * a la familia de los Ælios, por sus valerosas hazañas, se le señalò en el Circo Maximo lugar cierto para ver los Espectaculos: *Inque Maximo, & Flaminio, inquit, spectaculi locus, quæ quidam loca publicè ob virtutem donata possidebant.* Y en Alexand.*lib.*4.*Gen.cap.* 11. donde despues de aver dicho, que a los Senadores se les guardava este Honor, y derecho de darles *ius spectandi in Orchestra*, que era el primero, y mas preheminente lugar del Theatro, de que trata tambien Suetonio *in August.cap.*35. & ibi Beroaldus, añade, que a Marco Valerio, hijo de Volesio, por aver vencido a los Sabinos, y y saqueado sus Reales, se le diò por premio para èl, y sus successores la honra de tener lugar diputado en el Circo, donde sentados en Silla Curul viessen los Espectaculos. 335 336

Y en la misma Classe pongo tambien * el derecho que tienen, y deven tener los Magistrados, de que voy tratando, de ser llamados a las comidas Pascales, y otras que se dàn por los Presidentes a los Consejeros de sus Consejos, pues en punto de solo Honor, y preheminencia, como consta * por los exemplos, que en la Sagrada Escritura se leen, 1.*Regum* 20. de la honra que Saul hizo a David, dandole su mesa en el primer dia de cada Luna, por aver vencido, y muerto al Gigante Goliath. Y despues el mismo David a Miphiboseth, hijo de Saul, 2.*Regum* 19. Y Evilmerodach, Rey de los Chaldeos, a Ioachum, Rey cautivo suyo, que por honrarle le sentò en Babilonia a su mesa, 4.*Reg.*25. Costumbre que la observaron, y estimaron mucho los Reyes Godos, como lo testifica Paulo Diacono *lib.*1.*cap.*23. 337 338

començando: *Apud Gothos honorificum Regiæ mensæ adhiberi.* Y cõtando el sucesso de Alboino, hijo de Oduino Rey de los Longobardos, a quien Thorismundo, Rey de los Gepidas, con averle muerto a su hijo en batalla, le honrò con su mesa, y lado derecho.

339 Y lo dà a entender * Cassiod. *lib.6.epist.9.* poniendo la formula, ò instruccion del Conde del Real Patrimonio, a cuyo cargo, entre otros, estava la prevencion, y aparato de los banquetes Reales, exortandole a que mirasse, que se llamavan a ellos por honra, los Embaxadores de otros Reyes, y que era justo viessen tales grandezas, que tuviessen que contar en sus tierras: *Nam etsi epulas* (dize) *solicita ordinatione disponas, non solùm nostro Palatio clarus sed & gentibus necesse est reddaris eximius. Legati penè ex tota Orbis parte venientes, cum nostris cœperint interesse convivijs, admirantur copiosè repertum, quod in patria sua norùnt esse rarissimum, &c.* Donde Guillermo Fornerio en las notas, dize, que de passo se note este lugar, para la costumbre de llamar los Reyes a sus mesas, y banquetes a los Embaxa-

340 dores; y añade: * *Quod per honorificum fuit.* Ammian. Marcel. *lib.* 15. *Honorèque mensa Regalis adeò antepositus alijs.* Pacatus *in Panegyric. Ille cohonestatus, affatus, ille mensa beatus, ille osculo consecratus est.* Quint. Curt. *lib.* 8. *Præcipuus Honor habebatur, quod licebat sedentibus vesci cum Rege.* Valer. Maxim. *lib.* 5. *cap.* 1. de Paulo loquens: *Nec indignum mensæ honore.* Y trae otras cosas el mismo Fornerio *lib.* 3. *select. cap.* 13. y Melchor Goldasto *in Seniore lib.* 1. *cap.* 15.

341 A los quales yo (aun mas en nuestros terminos) añado * el lugar de Plutarcho in Lycurgo, donde cuenta el honor, que en esto hazian los Spartanos a los Senadores, diziendo: *Apud Spartanos electi Senatori, necessariorum quisque cœnam apponens, dicebat, hac te mensa Civitas honorat.* Y en Roma, entre otras cenas, ò banquetes publicos, y solemnes, que llamavan Triunfales, Pontificales, y Augurales, era muy celebre el llamado *Dial*, ò de *Iupiter*, que se dava por honra, y veneracion a los Senadores en el Capitolio, y otras vezes con ocasion de los juegos, y fiestas celebres. Como lo dize Seneca *lib.* 22. *epist.* 124. *Hæc qualiscùmque cœna Diali iucundior erit.* Alex. ab Alex. *lib.* 4. *Gen. cap.* 11. donde entre otros derechos, y Honores de los Senadores, haze noble mencion de este: *Epulandi publicè, tam in epulo Iovis in Capitolio, quàm ludorum causa.* Y añade, que a Caio Duillio, por vna insigne batalla Naval, en que venciò a los Cartagine-

ses,

ses, no solo se le concediò entrar en estos banquetes, sino bolver de ellos con faroles ardientes, y musica alegre de Menestriles, como tambien lo refiere Ciceron *in orat. ad Brut. & in Catone Maiore.* Valerio Maxim. *lib.3. cap.6.* Silio Italico *lib.6. in fine.* Y tratando de los mismos banquetes Valerio Maxim. *lib.2. cap.1.* Agellio *lib.12. cap.8.* y Tito Livio *lib.38.*

Participan tambien, * y es justo, y conveniente, que participen los 342 que llegaron a merecer el Honor, y Titulo de tan Supremo Consejo, y con mucha mas razon los que en èl jubilaren, de los Nombres, y Titulos Honorificos, y Preheminentes, con que suelen ser nombrados, y honrados los que en èl administran, de que dixeron mucho Iuan Samocio *en el libro de Senatu Romano*, Boer. *en el tract. de auctoritat. Magni Consilij.* Y hablando especificamente de el de Castilla, Pedro Fernandez Navarrete *en sus Discursos Politicos, discurs.3.* donde con Casiod. y otros, los llama *Padres Conscriptos, Varones probados, y aventajados, Flor, y Lustre de los demàs Consejos, Conditores, y Interpretes de las leyes, Zeladores del bien de la Republica, Descanso feliz, y seguro de los graves cuidados del Principe.* Y lo que mas les quadra * Patricios, porque son, y deven ser tenidos como Padres 343 del mismo, segun la interpretacion que dà a este vocablo el señor Rey Don Alonso *in l.7. tit.1. p.4.* ibi: *E à tal Consejero como este, llamaron en latin Patricio, que es asi como Padre del Principe*; con quiẽ contesta Casiod. *lib.6. epist.2.* y Santo Tomas *in lib. de regimine Principis*, y Budeo referido por Vincencio Lupano *lib.1. de Magist. Franc. pag.12.* donde dà este mismo nombre a * aquellos doze Pro- 344 ceres, o grandes Varones, que el Emperador Carlo Magno instituyò en Francia con igual dignidad, y potestad, confiando de ellos el bien, y govierno de su Reino, y aun el de su misma persona, y llamãdolos *Pares, quasi Patricios, vel Patres communis Reipublicæ: ipsorùmque speciem quamdam referebant Omotimai apud Persas, æqualis propè cum Rege dignitatis.*

Y no vàn lexos de la misma derivacion, y consideracion * Alex. 345 ab Alex. *d. lib.4. Gen. cap.11. in princ.* diziendo: *Senatores à Romulo centum creatos fuisse, qui ob honorem Patres, eorùmque Progenies Patritij dicti sunt, quorum consilio Respublica niteretur domi forìsque.* Donde su Adicionador Tiraq. refiere otras diversas, tomadas de Plutarcho en la vida de Romulo. Pero a la dicha asisten Claudiano *in Eutropium lib.2.*

Ce-

——Genitòrque vocatur
Principis, & famulum dignatur Regia patrem.

Ausonio, hablando del mismo Eutropio, despues que le condenaron, y confiscaron los bienes.

Direptas quid plangis opes; quas natus habebit?
Non alitèr poteras Principis esse pater.

el Emperador Iustiniano *in §. filius familias, Inst. quib. mod. ius pat. potest. solvitur*; ibi: *Quem sibi patrem elegit*. Y aun mejor los Emperadores Arcadio, y Honorio *in l. quisquis, C. ad leg. Iul. Maiest.* donde no solo confiessan, que honran, y veneran a sus Consejeros en vez de Padres, ibi: *Qui à nobis loco patrum honorantur*, sino aun les hazen parte de su mismo cuerpo, ibi: *Nam & ipsi pars corporis nostri sunt.*
346 Y ordenan, * que en igual grado sean punidos como reos de lesa Magestad, los que atrevidamente conspiraren para matarlos. Lo qual dispone tambien con graves palabras la *l. 1. tit. 16. p. 2. l. 1. & 3.*
347 *lib. 8. Recop.* Y con otras semejantes, hablando * de los Cardenales, y diziendo, que como los Senadores se pueden llamar, y llaman Patricios, y parte del cuerpo, ò compañeros a Latere del Romano Pontifice, text. *in cap. Fœlicis, de pœn. lib. 6. & in Extravag. Execrabilis, de prebendis*, vbi elegans Gloss. *verb. Circa nos, & verb. Sublimitatem*, Barbat. *de præstant. Cardinal. q. 2.* cum alijs latè traditis ab Augustin. Barbos. *de vnivers. iure Eccles. lib. 1. cap. 4. nu. 14. & seqq.* & Marc. Anton. Marsil. *de redit. Eccles. cap. 13. nu. 18.*

348 Y aunque * algunos han querido dezir, que oy no procede esto de ser reos de Magestad los que matan a los Consejeros, y que solo se tendrà este crimen por de alevosia, *ex l. 1. tit. 22. lib. 2. Recopilat.* lo contrario es mucho mas cierto, como lo enseña Gregor. Lop. *in d. l. 1. per text ibi, & in l. 1. tit. 2. p. 7.* Bald. *cons. 133. vol. 4.* donde aun solo el abrir la boca contra el Senador, tiene por delito de Magestad, *ex ead. l. quisquis*, ibi: *Cogitaverit*, Iul. Clar. *lib. 5. sentent. §. læsæ Maiestatis ex nu. 3.* donde refuta a Capic. que requiere conspiracion. Cantera *in quæst. crimin. cap. 2. nu. 2.* Egid. Boss. *in praxi, tit. de crim. læs. Maiest. nu. 43.* Covarr. *in Clem. si furios. 2. p. nu. 7.* Francisc. Zoanet. *in tract. de Imperat. nu. 108.* Olan. *in antinom. litt. C. nu. 117. & seqq.* Plaça *de delict. lib. 1. cap. 22.* Tiber. Decian. *lib. 7. crim. cap. 5. ex nu. 25.* & latè Farin. *in lib. 4. crim. q. 112. de læsa Maiest. ex nu. 64.* & Mastril. *de Magist. lib. 3. cap. 1. num. 5.*

Si

Si bien confiesso, que el *Pars corporis nostri* de aquella ley *quisquis*, mas propriamente se puede referir al cuerpo mystico de todo el Consejo, ò Senado, de que alli hablan los Emperadores, llamandole *Nuestro*, * porque siempre se dignaron de querer ser contados en el numero de sus Consejeros, y Senadores, a quienes presiden como cabeças, como lo dize el Emperador Iuliano *in l. ius Senatorum* 8. *C. de dignitat. lib.*12. tratando tambien de como se ha de bolver por su derecho, y autoridad, por estas palabras: *Ius Senatorum, & authoritatem eius ordinis (in quo nos quòque ipsos numeramus) necesse est ab omni iniuria defendere*. Donde lo notaron assi Bart. Plat. y Iacob. de Aren. Bald. *in cap. quanto, col.*2. *de iureiur.* donde dize, que por esta causa el Senado, *Concilium Principis dicitur*, y Martin. Laudens. *in tract. de Consiliar. q.*26. Osasc. *in proœm. decis. Pedemont. nu.*2. Greg. Lop. *in l.*7. *tit.*18. *p.*4. *gloss. fin.* Didac. Perez *in proœm. tit.* 3. *lib.*2. *ordinam. gloss.*2. Restaur. Castald. *in tract. de Imperat. q.*73. *nu.* 39. Mastril. *de Magist. d. cap.*1. *nu.*9. & Molin. *de primog. lib.*1. *cap.*3. *nu.*25. que pondera despues de otros, aquel texto, para probar, que lo * dispuesto por derecho en los Senadores, *in Imperatore, qui caput ipsius Senatus est, pari ratione servandum est.* 349 350

Y pudieron alegar el notable exemplo del Emperador Tiberio, de quien cuenta Suetonio en su vida, *cap.*29. * que se preciava de votar como igual, y no como Superior a los Senadores, y de reconocerse por hechura suya, quando pudo ensobervecerle su mayor dignidad: *Atque hæc*, dize, *eò notabiliora erant, quòd ipse in appellandi, venerandisque singulis, & vniversis Senatoribus propè excesserat humanitatis modum. Dissentiens in Curia à Quinto Haterio. Ignoscas, inquit, rogo, si quid adversus te liberiùs, sicut Senator, dixero. Dixi & nunc & sæpè aliàs P. C. bonum, & salutarem Principem, quem vos tantia, & tam libera potestate instruxistis, Senatui servire debere, & vniversis civibus sæpè, & plerùmque etiam singulis, nèque id dixisse me pœnitet & bonos, & æquos faventes vos habui dominos, & adhuc habeo.* 351

Y en el *cap.*33. dize, que * se levantava muchas vezes para recebirlos, y se apartava de la calle por donde iban, dandoles lugar para que passassen, imitando en la estimacion que mostrava tenerlos, la que pudo aprender de Augusto Octavio su padrastro, de quien refiere el mismo Suetonio en su vida, *cap.*53. que despues de averse sentado con ellos en el Senado, solia saludar a cada vno de por si por 352

su

ſu nombre; y quando ſe iba, no conſentia que alguno dellos ſe movieſſe para ſeguirle, ò acompañarle. *Tanti*, inquit, *Senatores fecit, vt ſingulos nominatim ſedentes in Curia ſalutaret: & diſcedens, nullo ſe movente, vale diceret.*

Lugares de que tambien hizo memoria Alex. *d.cap.*11. añadiendo, que * el Emperador Claudio, por moſtrarſe ſu igual, y lo mu-
353 cho en que los tenia: *De maiore negotio acturus in Senatu, medius inter Conſulum ſellas, Tribunitio ſubſellio ſederet*, tomandolo de el miſmo Sueton. *in Claud.cap.*23. Y notando luego a Heliogabalo, que degenerò en eſto, como en lo demàs, de lo que devia hazer vn buen Emperador, tratandolos con gran indecencia, y llamandolos *Eſclavos Togados*, de que tambien le nota Lampridio en ſu vida.

354 Porque los buenos Principes, * ſiempre los tuvieron, y honraron como Colegas, como deſpues de otros lo prueva bien Navarrete *in diſcurſ.politic.*3. trayendo otras coſas a eſte propoſito, y entre ellas lo del Rey Nabucodonoſor, que llamò a ſu Conſejero Daniel, Compañero, *Dan.cap.*4. *Donec collega ingreſſus eſt in conſpectum meum*, & Reſtaur. Caſtald. *dict.tract.de Imperat.q.*65. diziendo, que ſe levantavan a recebirlos.

355 Y a boca llena no ſe dedignavan de * llamarlos *Padres*, añadiendo tambien el Titulo de *Conſcriptos*, no porque ſe eſcrivieſſen ſus nombres en las Coronas de ſus cabeças, ò Diademas de las de los Emperadores, como parece que lo quiſo entender, y dezir Accurſio *in l.vnic.verb.Patres conſcripti, C.de emendat.Cod.Iuſtin.* y en el §. *Filius familias, Inſt.quib.mod.ius pat.poteſt.ſolvitur, verb.Patriciatus*, y Alberic. *in dictionar.verb.Patres conſcripti*: ò en laminas de oro por Romulo, como lo dize S. Iſidor. *lib.*9. *Etymol.cap.*4. cuyas palabras tiene, con razon, por ſoſpechoſas, ò adulterinas ſu docto Comentador Iuan Grial; ſino por el cuidado que ſe tenia en eſcogerlos del orden de los Patricios, y Cavalleros, y eſcrivirlos en el numero del Senado, para que en vez, y voz de todo el pueblo miraſſen por el bien publico, como mas advertidamente lo dize el miſmo Accurſ. *in l.vnic.in princ. C.de caducit.toll.* y conſta de lo que del modo de elegirlos, y conſcrivirlos, refiere Plutarcho en ſus problemas, *cap.*58. y en la vida de Romulo, Feſto Pompeyo *de verb.ſignif.lib.*10. Tit. Liv. omninò legendus *lib.*11. *ab Urbe condita*. Saluſt. *in Catil.* cuyas palabras ſon dignas de referirſe: *Delecti*, inquit, *quibus genus nobile*,

cor-

corpus annis infirmum, ingenium sapientia validum erat, Reipublicæ consultabant. Hi vel ætate, vel curæ similitudine Patres appellabantur. Alex. ab Alex. *dict. lib. 4. Gen. cap. 11. in princ.* ibi: *Quos enim post exterminatos Reges, ætate graves, spectatæque probitatis videbant, Senatui, tanquam gravissimo, sanctissimòque Concilio adscribebant. Quos quidem, cum alij in locum decedentium suffecti, & in Senatum litteris adscripti essent, Conscriptos vocarunt*, Cassiod. *lib. 1. epist. 43.* ibi: *Scitis Patres Conscripti nostrum esse gremium culmina dignitatum. Scitis vobis proficere, quod nobis contigerit in fascium honore præstare, quod enim ab vnoquòque suscipitur, Senatus est, qui meretur. Quid enim de vobis æstimemus, agnoscitis: quando viris longo labore compertis, hoc certè in præmium damus, vt vestri corporis mereantur esse participes, &c.* Greg. Lop. *in l. 7. tit. 18. p. 4.* Conan. *lib. 1. comment. cap. 12. nu. 1. &* 3. Geddæus *in l. plebs est 238. D. de verb signific.* Menoch. qui alios adducit *lib. 2. de arbitrar. casu* 68. y Navarrete *d. discurs. 3.* donde añade, que se escrivian con letras de oro sus nombres en los Anales, significando con esto sus virtudes, y partes: y pone otros Titulos, y epitetos, con que se solia honrar, y significar la estimacion de sus personas, y Dignidad. Y de este de *Padres*, describe bien el origen, intento, y oficio, Cassiod. *lib. 1. epist. 24.* diziendo: *Constat Senatum, populis vivendi regulam præstitisse. Nam quod ornat nomen Romanum, à vobis legitur institutum. Ad hoc Patres in illo principio nominati, vt quasi filiorum per vos possit vita componi. Vos enim devotionem Provincijs, vos privatis iura decrevistis, & ad omnes iustitiæ partes subditos parere libentèr docuistis, &c. lib. 9. epist. 23. Favete ergò P. C. nostris muneribus, & nostro nihilominus Candidato. Nam licèt nuncupemini omnes generalitèr Patres, huic etiam estis specialitèr & parentes. Nomen vestrum, à Curæ similitudine derivatum, fidelissima rerum appellatione confirmat, non translatitia vsitatione vocabuli sed honora sorte nascendi, &c.*

Pero su mas comun nombre fue el * de *Senadores*, tomandolo, segun parece, de la edad, y senectud que en tales personas se requeria, para el Consejo, y govierno de la Republica; de donde tambien se dixo *Senado*. Porque aunque en esto * de la edad que se pedia para entrar en èl, huvo, y ay varias opiniones, y decisiones, cuya relacion escuso, por no ser necessaria para mi intento; y porque latissimamente, despues de otros que refiere, la pone Menoch. *centur. 6. de arbitr. casu* 540. Mastril. *de Magist. lib. 2. cap. 5.* Mag. Marq. *in Gubern. Christ.*

356

357

*lib.1.cap.5.*Bobad.*in Politic.lib.1.cap.7.*Iuan Brantio *de Senatore,lib.1.cap.26.*y el novissimo Don Diego Narbona, tratando este punto con diligencia,è inteligencia *in tract.de ætate ad hum.act.requis.anno 20.q.3.per tot.ex pag.*337. No se puede negar, * que para este cargo

358 se deseo,y buscò siempre entre los antiguos edad madura, segun lo reconocen los Autores citados,y en especial Castald. *d.tract.de Imperat.q.73.nu.*14. y Iuan Brantio, que puso por titulo del dicho Capitulo, *Senatores è senibus legendi*, y que de ai tomò el nombre, como se ha dicho,y expressamente lo reconociò Ciceron *in Catone*,diziendo, que para èl se procura consejo,razon,y buen juizio, *quæ nisi essent in Senibus, non summum Consilium maiores nostri appellassent Senatum*;y Ovidio *lib.5.Fastor.*dum canit:

Nec nisi post annos patuit tunc Curia Seros,
Nomen,& ætatis mite Senatus habet.
Iura dabat populo senior, finitàque certis
Legibus est ætas vnde petatur honos.

359 Y aunque despues * se introduxessen algunos en el Senado en edad mas temprana, mezclados con los ancianos, hazian su consonancia, y su virtud, y costumbres les grangeavan el mismo nombre, y respecto que pudieran sus canas, como con elegancia lo advirtiò Cassiod.*lib.9.var.epist.7.*diziendo: *Quid sit maturitatis, quid prudentiæ, in ordinis ipsius æstimatione cognoscis, cuius primæva germina mox cùm adoleverint, Patres vocantur. Adolescentia illic inchoat à maturitate consilij: tractant iuvenes cum modestia senium: vbi morum pondus in flore permittitur,quod vix alibi cana ætate generatur.*

360 Y deste respecto, * y del que en todas las Republicas bien governadas, se tuvo a los hombres ancianos, aun sin llegar a ser Magistrados,de que trata la *l.semper,D.de iur.immunit.l.fin.D.de fide instrum. l.2.§.quæ omnia,C.de vet.iur.enucl.Auth.de Quæstorib.* §.*si verò*, vbi Cuiac,& Balduin.Ovid.*d.lib.5.Fast.*

Magna fuit capitis quamdam reverentia cani:
Inque suo precio ruga senilis erat.

Iuvenal.*Satyr.*13.

Credebant hoc grande nefas & morte piandum;
Si iuvenis vetulo non assurrexerat, etsi
Barbato cuicùmque puer, licèt ipse videret,
Plura domi farra,& maioreis glandis acervos.

y jun-

y juntando otros muchos lugares Alberic. *in dictionar. verb. Senectus,* Felin. *in cap. si quis de testib.* Marc. Mantua *in Enchiridion. rer. singul. cap.* 248. y latissimamente Melchor Goldasto en su tratado intitulado *Senior, sive de Maioratu Electorum Imperij*, por todo el libro primero, que tiene treinta y vn capitulos, cuyo titulo es, *de Prærogativa ætatis in honore, & dignitate.* Naciò el tomarse en nuestra lengua Castellana, y en otras, * este nombre *Senior*, ò *Señor* en la misma significacion, que el Latino *Dominus*, como es notorio, y lo prueva la *l.* 1. *tit.* 25. *p.* 4. diziendo: *Señor, es llamado propriamente aquel que ha mandamiento, è poderio sobre todos aquellos que viven en su tierra, è a este tal deven todos llamar Señor, tambien sus naturales como los otros que vienen a èl, ò a su tierra, &c.* cuyas palabras refiriò tambien Don Sebastian de Covarrubias *en su Tesoro de la lengua Castellana, litt. S. verb. Señor*, y reconoce que se deriva de *Senior*, porque a los primeros que se ha tenido siempre respecto en el mundo, ha sido a los ancianos, y viejos, ò Presbyteros, que significa lo mismo. A estos se les deve por naturaleza, y al Señor temporal por dominio. 361

El qual nombre, como lo advierte bien Navarrete *dict. discurs.* 3. *pag.* 4. * se vsa dar, y dà comunmente, assi en presencia, como en ausencia, y assi en vida, como despues de muertos, a los que estàn, ò han llegado a estar en el Supremo Consejo, porque en ellos està la madurez de las canas, y la veneracion de la vejez, y juntamente la que se deve a su Magistrado, * cuya dignidad, y autoridad, aun en los inferiores, causa que sean en cierta manera tenidos, y reputados como por señores del lugar, ò Provincia donde le exercen, y se llamen Principes, y Señores dèl, como lo enseña Bart. *in leg.* 1. *in fin. D. de iurisd. omn. Iud.* donde dize: *Quod qui habet iurisdictionem in territorio, potest appellari dominus territorij.* Y lo prueva expressamente * la *l. si spadonem* 17. §. *si Civitatis, D. de excusat. tutor.* ibi: *Si Civitatis Princeps, id est Magistratus, l. scire oportet* 21. §. *si præfectorium, D. de tutor. & curator. dat. ab his*, ibi: *Si præfectorium hominem in legatione existentem, Romanus Princeps dederit tutorem, dimittetur*, donde Dionys. Gothofr. expone con mucha razon en sus notas, *Romanus Princeps, id est, qui Romæ præest Magistratus*, con otras que trae Mastrill. *de Magistr. lib.* 5. *cap.* 3. *nu.* 1. y yo en mi discurso, ò tratado de Precedencia *nu.* 34. y en el 2. *tom. de Ind. Gub. lib.* 4. *cap.* 4. *num.* 26. donde pruevo con Alex. ab Alex. y su Adicionador Tiraq. y otros, que los Ro- 362 363 364

manos, y los Spartanos, el mismo honor hazian a sus Magistrados, que a sus Principes.

365 Y mas * en nuestros terminos, con nuestro Greg. Lop. *in leg. 8. tit. 9 p. 1. verb. Iurisdictio*, donde nota aquella ley para en comprobació de la doctrina de Iuan Fab. *in §. præiudiciales, col. 7. Inst. de action.* vbi dicit: *Quòd attenta vulgari loqutione communitèr iuridici vocantur Domini, & sic secundùm eum, Dominus iustitiarius, potest dicere totam villam suam, & vide l. 3. §. 1. D. de public. & vectigal.* & Socin. *cons. 260 col. 9. vol. 2.* Y lo repite *in l. 4. gloss. 8. verb. El Señorio. tit. 7. p. 5.* diziendo: *Idem potest dici de iustitiario Domino perpetuo, ibi posito à Rege: nam & hos iuridicos Dominos appellamus*, vt tradit Ioann. Fab. *in §. sed istæ quidem, col. 7. Instit. de action.* & idem *in Gubernatoribus, seu Iudicibus perpetuis, nam largo modo dicitur habere dominium, qui habet præheminentiam, leg. 3. §. 1. D. de publican.* & ex notatis per Bart. *in l. titia, D. de leg. 2.*

366 Y a esta imitacion el señor Rey D. Alonso * a los Doctores, y Catedraticos de Leyes, les llamò *Señores de Leyes in l. 1. tit. 31. p. 2.* por la licencia, y facultad que tienen de tratarlas, y interpretarlas. De donde tambien con mas razon pudieron merecer este nombre, y Honor los del Consejo Supremo. En quienes, demas de la facul-
367 tad de explicarlas, * consiste juntamente la autoridad de aconsejar, y assistir al Principe para hazerlas, como lo advierte Navarrete *dict. discurs. 3. fol. 40.* y lo prueva la *l. humanum, vers. Scitote P. C. C. de legi. l. 7. tit. 4. & l. 8. tit. 1. lib. 2. Recop.* Ioan. de Montaigne *in tract. de Consiliar. q. 26.* quem refert, & sequitur Tapia *de præstant. Cancell. cap. de prærogativa, nu. 27. pag. 6.* & Tasso *in pragmat. de Antefato. pag. 397.* donde dizen, que las leyes assi consultadas, son las validas, y seguras, y las que se llaman PRAGMATICAS, en que tambien conviene, juntando otras cosas con curiosidad, Anneo Roberto *lib. 2. rer. iudicat. cap. 11. fol.*

368 Y desto procede, y deve observarse, y se observa de suerte, * que aun en los mismos Estrados, y Salas del Consejo, donde parece, que por la representacion de la persona Real, avia de escusarse el nombre de *Señor*, como regularmente se escusa con otros, por Ilustres que sean: Todavia à los que son, ò han sido del Consejo, aun despues de muertos, ò jubilados; y por el consiguiente, a los Honorarios, que participan de sus preheminencias, y prerogativas, se les llama *Señor*, quan-

quando se ofrece nombrarlos de palabra, ò por escrito, en las peticiones,ò alegaciones,ò en otra forma. Y lo que mas es, a sus mugeres, * por la participacion, ò comunicacion que tienen con sus maridos en los Honores, como en terminos de Senadores lo prueva la *l.fœminæ* 8.y la *l.nuptæ* 12. *D.de Senator*. y hablando en general la *l. mulieres* 6.*C.de incolis,lib.*10.repetida *in l.mulieres* 13.*C.de dignitat. lib.*12.ibi: *Mulieres honore maritorum erigimus, genere nobilitamus, & forum ex eorum persona statuimus*, con otras muchas que junto Mastrill.*de Magistr.lib.*5.*cap.*4.*nu.*70. y lata,y doctamente nuestro D. Antonio Pichardo en el Tratado particular que imprimiò de Nobilitatis inter virum, & vxorem communicatione, y anda despues de sus Comentarios a la Instituta, *ex nu.*11. y yo dixe algo en el mio *de crimine parricidij,lib.*2.*cap.*13. * cuyo lugar cita el mismo Antonio Pichardo *vbi sup.nu.*17. honrado aun en las niñezes de mis estudios con tantos encomios, que parece quiso dexar alli vinculada mi fama,y memoria,y a que por mis proprios escritos,y meritos no pudiesse alcãçarla,como en semejante proposito lo dixo Sidon.Apoll. *lib.*4.*epist.*3. escriviendo a su amigo Claudiano:*In quo dum ad meum nomen proœmiaris, hoc munus potissimum cœpi, vt meæ fama personæ, quam operæprecium non erat librorum suorum titulis inclarescere, tuórum perpetuaretur beneficio.* 369 370

Y esta * prerogativa, demas de tener por si tan notorio, y corriente el estilo,y comun observancia: que basta para no poder dudar de ella,ni de su justificacion,y de que asi se aya dispuesto,y ordenado,conforme a lo que yo copiosamente juntè 1.*tom.de Ind.iur.lib.*2. *cap.*24.*nu.*86. *& lib.*3.*cap.*1.*nu.*26. He sabido, por relacion de vn grave Ministro, que esta aprobada, y autorizada por cedulas, y decretos Reales, que se guardan en el Archivo de Simancas, en que se concede a los del Consejo de Estado, y a los del Supremo de Iusticia generalmente, y a los demàs en los suyos, y que asi se averiguò pocos años ha en vn caso ocurrente. 371

Y no es mucho se les conceda, pues aun se * les suelen dar otros titulos mas altivos en otras Naciones, como lo dexè apuntado *sup. nu.* y lo refieren Greg.Lop.*in l.*11.*tit.*5.*p.*3.*glos.*4.MartinLaudens. *de legat.Princip.q.*17. Card. Iacobatio *de Concil.lib.*1. *art.*1.*nu.*148. Ioan.de Montaigne *in tractat.de Consil.vers.Octavò in partem,nu.*12. quem refert Tapia *de præstantia Cancell.pag.*60.*nu.*27.donde dizen, 372

que

que los que llegan a este Supremo lugar, pueden, y deven ser llamados PROCERES, y que este vocablo se les da, porque proceden a los demas, Roxas *in Epitom. sucess. cap. 26. num. 4.* & Mastril. *d. lib. 5. cap. 3. num. 2.*

373 Y de los * Chinas leemos en Matheo Riccio, y otros que han escrito de sus costumbres, que a los Magistrados, que entre ellos se vsan, a quienes nuestros Europeos han dado el nombre de *Mandarines*, y ellos en muestra de honor, y respecto llaman *Señores*, y *Padres*: *Sed honoris*, inquit, *non officij causa lavije*, vel *larse nuncupantur. Id Dominum, ac Parentem sonat.*

374 Y que aun * al Corregidor que dexò de serlo, en las peticiones, ò platicas de palabra, en que del se tratare ante el Iuez que le toma la residencia, le ayan de llamar *Señor*, sin que por esto se incurra en la pragmatica de las cortesias, lo enseña Bobad. *en su Politica, lib. 5. cap. 1. num. 54.*

EN QVANTO a privilegios, y franquezas en materia de tributos, sissas, derramas, y otras contribuciones, y cargas; especialmente ex-
375 traordinarias, ò personales, es tambien * assentado, y notorio, que son libres, y exemptos dellas regularmente los Senadores, y Consejeros, y mas quando llegan a serlo del Supremo Senado, *l. non parum 11. §. ideòque, C. de assess. l. Senatorum substantia 4. l. nemo 5. l. ius Senatorum 8. l. præcipimus 14. C. de dignit. lib. 12. l. maximarum, & l. eam legem, C. de excusat. mun. lib. 10.* textus apud nos celebris *in l. 74. tit. 5. lib. 2. Recop.* que habla aun en los Oidores de Valladolid, y Granada, con otros que traen Bart. Lucas de Pena, y Platea *in l. omnes, C. de annon. & trib. lib. 10.* idem Platea *in d. l. maximarum.* Petr. de Vbaldis *de collectis nu. 28.* Egidio Thomato *eod. tract. verb. Medici nu. 12.* Bellencino *de charit subsid. q. 66.* Ferret. *cons. 67 per tot.* Fab. de Ana *cons. 108. ex nu 11.* Regneto Sixtino *de Regalib. lib. 2. cap. 6. nu. 111.* Borrel. *in summ. decis. 3. p. tit. de vectigal. nu. 106.* Roberto *lib. 2. rer. iudic. cap. 11. in princ.* Bobad. *in Polit. lib. 3. cap. 1. nu. 23. & lib. 5. cap. 1. n. 58.* Mastril. *de Magistr. lib. 5. cap. 3. nu. 75. & seqq.* y novissimamente Baldaxar de Angelis *in prato Codicis, lib. 1. sup. l. vnic. de ann. & capitation. nu. 1. & seqq fol. 211.* y hablando de las tutelas, y curadurias discernidas, ò por discernir, *l. Iurisperitos, D. de excus. tut. l. vlt. C. eod. tit. l. iubemus, & l. fin. C. de silent. lib. 12.* vbi Ioan. de Platea, & Iacob. de Aren. cum traditis a Paulo Montan. *in tract. de tutel. cap. 35. nu. 17.* Gregor.

Lop. *per text. in l.* 3. *vers. Otrosi*, ibi: *Por sus Iuezes, ò por sus Consejeros, tit.* 17 *p.* 6. Gutierr. *de tutel.* 1. *p. cap.* 21. *num.* 26. *&* 27.

La qual immunidad se les concede, no solo por la grandeza, y autoridad del cargo, y oficio, que * les haze Nobles, Ilustres, y Clarissimos, quando aun ellos no lo sean por su nacimiento, *d. l. quisquis, C. ad leg. Iul. Maiest.* ibi: *Virorum Illustrium, qui à Consilijs. & c. leg. omnes, C. de metat. lib.* 12. ibi: *Quos ipsa quidem administrationis conditio spectabiles novit; honor tamen additus à nostra liberalitate reddit Illustres*, Bar. & Bald. per text. ibi, *in l. Iudices, C. de dignit. lib.* 12. cum alijs latè adductis à Martino Laudens. *d. tract. de Consiliar. q.* 27. Tiraquel. *de Nobilit. cap.* 28. *per tot.* Tiber. Decian. *respons.* 66. *n.* 74. *vol.* 3. Tapia *de constit. Princ. cap.* 4. *nu.* 115. Bobad. *lib.* 3. *cap.* 1. *nu.* 22. Mastrill. *de Magistr. lib.* 3. *cap.* 10. *nu.* 122. *& d. lib.* 5. *cap.* 3. *nu.* 12. Amaya que junta mucho de estos titulos de Ilustre, y Clarissimo *in l.* 2. *C. de excusat. mun. lib.* 10. *nu.* 29. y yo *sup. nu.* 135. Sino * porque aun a la misma Republica que goviernan, y cuyo ornamento, y esplendor son (segun lo respondio el Philosopho Epicteto al Emperador Adriano, quando le preguntò, que era el Senado?) le conviene que tengan, y gozen semejantes privilegios, è immunidades, pues las sirven en otras cosas, que son de tanto mayor importancia, como lo advierte, y prueva bien Roberto *vbi sup.* Y antes dèl Ciceron *lib.* 1. *offic.* diziendo: *Est enim proprium munus Magistratus intelligere se gerere personam Civitatis, deberèque eius dignitatem, & decus sustinere: servare leges, & iura describere, & fidei suæ commissa meminisse.* 376 377

Por lo * qual, aun a los Doctores, y Professores de las Artes, y Medicina, se les suelen dar las mismas immunidades, segun lo notan comunmente todos los Scribentes, y en particular nuestro D. Francisc. de Amaya *in tit. C. de profess. & Medic. lib.* 10. Petr. de Antiboli *in tract. de muner.* §. 4. Bonus de Curtili *in tract. de Nobilit.* 3. *p. n.* 113. Festasius *de æstimo, & collectis, cap.* 3. *ex nu.* 46. Iulio Ferreto *de gabellis, nu.* 208. *& seqq.* y Baeza *de inope debitore, cap.* 16. *ex nu.* 134. Francisc. Marc. *decis.* 637. *&* 638. & Natta *cons.* 1. 378

Y porque, aun en el repartimiento, justificacion, disposicion, y buẽ cobro de las dichas cargas, tributos, imposiciones Reales, y personales, es * a donde mas deve assistir el cuidado de los mismos Magistrados Supremos, y este se reputa por parte, y paga dellos, *argument. text. in l.* 5. §. *societas, l. si non fuerit, vers. Plerùmque, D. pro socio, l.* 1. *C. eod.* 379

*eod.§.2.Inſtit.de ſociet.*ibi: *Quia ſæpè opera alicuius pro pecunio valet, cum ſimilib.*

380 Y es de tanta importancia, * que dize elegante, y cuerdamente Michael Hoſpital en ſus verſos, *in ſermone ad in augurationẽ Franciſci II. Galliarum Regis*, que por falta dèl, y por las diſsimulaciones, y coluſiones de los Magiſtrados, que devieran tenerle, eſtàn, y eſtaràn ſiempre pobres los Reyes, por mas rentas que tengan, tributos, è impoſiciones que carguen a ſus vaſſallos, pues todos tiran a hurtarlas, y defraudarlas: de ſuerte, que apenas gozan dellas la quarta parte. Pondrè aqui ſus verſos, porque me han parecido dignos de letras de oro.

Scilicèt hæc pridem toto fœdiſsima Regno
Invaluit peſtis: Virèſque, & robora paſcit
Imperij. Vix quarta redit, vel tertia Regi
Pars Canonis. Nimium multi Regalibus vncas
Admovere manus loculis. Revocandus in arctum
Ille ingens numerus, frænanda licentia furum,
Quò magis id fiat, neve hæc ſcelerata propago
Patronos habeat, defenſorèſque nefandi
Criminis. Hoc mihi ſæpè monendum, & ſæpius, omnes
Abſtineant donis, præſertim quique futuris
Iudicijs præerunt, & quorum eſt ſumma poteſtas.
Tam firmum nihil eſt, tam clauſum, aut denique ſanctum,
Quod non expugnet vis auri: nec minus eſt fur
Qui prædę partem capit, ac qui ſurripit ipſe, &c.

381 Y de eſtas franquezas, y exempciones, es llano * que tambien gozavan, y deven gozar los Senadores, Magiſtrados, y otros Miniſtros *Honorarios*, y *Iubilados*, de quienes vamos tratando, cada vno conforme al grado, y claſſe de ſu miniſterio, como expreſſamente lo dize Egidio Thomato *d.§.Medici, nu.*14. eſtendiendo eſte privilegio aun a los Magiſtrados deſpoſſeidos ya de los oficios, como no aya ſido por culpa ſuya. Y el text. *in d.l.eam legem, C.de excuſat.mun.lib.*10.ibi: *Ut iiſdem beneficiis, non quamdiù militaverint, ſed quamdiù vixerint, perfruantur, l.*1. *Cod.de Primicer.lib.*12. donde pone penas al que intentare gravar con eſtas cargas a lòs Miniſtros, *qui laborem quiete mutaverint, vel abiecerint, vel ſenectute poſuerint, & eos temerario adſenſu* (Cuiac.legit temerarius adcenſum) *in diſcuſsione, per-*

æqua-

æquationes, aliam denique vllam rem inquietator extiterit.

Textus * elegantissimus, donde se dà la razon del goze destas immunidades, y se habla de Honorarios, Allectos, y Iubilados, *in leg. vnic. C. de præpos. laborum* (ò como otros leen, *laborum*, vel *labarorum*) *lib.* 12. ibi: *Qui præpositi labarum nostro iudicio promoventur, Clarissimi sunt inter Allectos, ita vt Exconsularibus habeantur. Nam & immunitate digni sunt, quos nostri lateris comitatus illustrat.* Palabras, que aun vienen mas ajustadas a los Senadores, y Consejeros, que como dixe en el *nu.* 345. no solo son del lado, sino del cuerpo del Principe. Especialmente si advertimos, que en el Codigo Theodosiano se añaden estas: *Nam Senatorio nomine, & dignitate digni sunt, &c.* 382

Porque a estos * Prepositos, y a los que llamavan Domesticos, y Protectores (que eran como los de la guarda de los Emperadores, ò como oy en Castilla los que llaman Monteros de Espinosa, de quienes hizo particular, y curioso tratado D. Pedro de la Escalera, y Guevara) quando los jubilavan, les davan los privilegios, y immunidades de Consules, y Senadores, y quedavan como *Honorarios* de estos oficios, *leg. 4. de privileg eorum, qui in Sacr. Palat. militant. in Cod. Theodos.* ibi: *Palatinis nostris, qui ob spectatum laborem otio donati sunt, &c. leg. ea lege, Cod. de Domestic. & Protector. eodem Cod.* ibi: *Grave admodum est, viros, post emensum laborem, qui nullius rei cupidiores fuere, quàm gloriæ, leg. Domestici 7. leg. Domesticis 8. eodem tit. & Cod.* ibi: *Cùm primùm ad decem primatus gradum ordine militiæ pervenerint, statim Clarissimo nomine decorentur, & inter Allectos, vel Exconsulares habiti, se præditos gaudeant dignitate, &c.* Donde * las palabras *Allectos*, y *Exconsulares*, es llano, que significan *Honorarios*, y *Iubilados*, como lo dexè advertido *sup. nu.* 151. & 170. Y tratando de lo que obra, ò denota esta diccion, *Ex*, en los Magistrados, lo advierte docta, y latamente Francisc. Iureto *in notis ad Symmach. lib. 9. epist. 45 pag. mihi* 240. emendando con esta observacion algunos lugares de diversos Autores. 383 384

Y no se puede passar sin particular ponderacion otro texto, que aun le tengo por mejor, y mas a nuestro proposito, que es * la *l. 3. C. de silent. lib.* 12. donde despues de aver concedido a los Silenciarios, y sus Decuriones, ò Cabos (que eran como si dixessemos, los que miravan por la quietud, y silencio del Palacio Real, y reposo del Emperador, y a quien èl solia fiar sus recados secretos) las immunidades 385

que tenian por sus oficios, *in angarijs, & parangarijs, sive paraveredis, sordidis quòque muneribus, ex coctione calcis, & superindicti gravamine, hospitùmque, cuiuslibet dignitatis, inquietudine*. Añade, que las gozen tambien plenamente, despues que los jubilen, diziendo: *His addimus, vt cùm optatam acceperint quietem, & inter viros Illustres Senatores cœperint numerari, honore Curiæ* (*sive Honorariæ Curiæ*, como dize otra letra) *sine aliqua functione lætentur, immunitatisque gaudio plena dignitatis lætitia perfruantur*. Sobre el qual texto Platea *ibid. nu.* 2. nota expressamente, *Consiliarios Principum immunes esse ab oneribus patrimonialibus*.

386 Aunque lo que en èl se dize * cerca del privilegio, ò immunidad de ser libres de huespedes, ibi: *Hospitùmque cuiuslibet dignitatis inquietudine*, parece, que està derogado en quanto a los *Honorarios*, por la mas nueva constitucion de los Emperadores Theodosio, y Valentiniano *in l. omnes 9. vers. Cæteris, C. de metatis, & Epidemitic. lib.* 12. ibi: *Cæteris verò, quibus illustris dignitas sub cingulo, vel citrà cingulum, pro suo solo honore delata est, excusandarum ædium licentiam penitùs denegamus*. Lo qual tambien se dispone por Valente, y Marciano en la *l. hac lege* 10. *statim seq. eod. tit.* ibi: *Si quis illustres honorarias dignitates quascùmque sine actu cœlitus impetraverint, æquo animo domos hospitibus post hanc legem pendant pro tertia, quæ legibus præfinita est, portione, &c.* Dexandole en su fuerça, y vigor en los Actuales, y Iubilados, y Varones Consulares, y Patricios, y sus herederos, y otros que gozassen semejantes dignidades, como consta de los mismos textos, y de lo que en su exposicion, despues de los Comentadores ordinarios, dize Baltasar de Ayala *in tract. de iur. & offic. belli, lib.* 3. *cap.* 3. *nu.* 3. y Bobad *in Polit. lib.* 3. *cap.* 1. *nu.* 2. *& lib.* 5. *cap.* 1.
387 *nu.* 58. Donde añade, que * ni aun al que fue Corregidor, y esta en residencia, se le ha de echar huesped. Y que el Emperador Claudio, segun lo refiere Suetonio en su vida, mandò por decreto, consulta-
388 do con el Senado, que * los Senadores Romanos, no solo fuessen libres de huespedes, aunque fuessen soldados, y en ocasiones de guerra, pero que ni aun los tales soldados se atreviessen a entrar en sus casas, aunque dixessen que iban solo a visitarlos, y saludarlos: *Patrum*, inquit, *decreto prohibuit, milites domos Senatorias, etiam salutandi causa ingredi, &c.*

389 De donde por ventura se originò * otra ceremonia, y prerroga-

tiva

tiva honorifica, que se solia hazer, y oy se haze a los Magistrados Superiores, en honra, y veneracion de sus oficios, y dignidades, que es deponer, ò arrimar (como dizen) los inferiores, las varas, y insignias de las suyas, quando les entran a visitar. De que habla la *l. Proconsules*, vbi Bart. Ioan. Horosc. & alij, *D. de offic. Proconſ*. Alex. ab Alex. *lib. 2. Gen. cap. 27.* donde refiere en particular, como practicavan esto los Proconsules en presencia de los Consules. Petr. Gregor. Tholos. 3. *p. syntagm. iur. lib. 47. cap. 32. nu. 5.* Bobad. *in Polit. lib. 3. cap. 2. nu. 20. & 21.* Los quales ponen otros exemplos, y lo fundan, en * lo 390
que de la distincion de los grados, y del respecto, que los Ministros de classes inferiores deven tener a los que sirven en las mayores, nos enseña la *l. 2. C. de offic. diverſ. Iud. l. 1. C. de offic. Præf. Urb.* ibi: *Ita vt inferior gradus meritum Superioris agnoſcat, cap. esto ſubiectus 95. d. gloſſ. in l. 1. §. ſicut autem. D. de aqua pluvia.* La qual nota, y alaba, como singular, Pedro de Ravena *ſingular.* 863.

Tambien * solian ser, y eran libres, y immunes los Senadores Romanos, y otros Magistrados, y Ministros tales, aunque fuessen solo *Honorarios*, y sus hijos, y descendientes avidos despues de la Dignidad, de las funciones, y obligaciones, que llamavan Curiales, y les tocavan en los pueblos, ò municipios, de donde eran originarios, como se colige de la *l. 5. D. de Senatorib. l. filius 22. §. Senatores, cum l. ſeq. D. ad Municipal. leg. Senatores*, vbi Iacob. Rebuff. & alij, *C. de dignitat. lib. 10.* cum alijs traditis a Mastril. *de Magiſtr. d. lib. 5. cap. 3. nu. 47. & ſeqq.* donde prueva, que pueden, si quieren, renunciar su proprio origen, y que adquieren domicilio en la Ciudad, donde asisten al Principe, o administran jurisdiccion, gozando alli de todos los Privilegios della, como los demàs Ciudadanos. 391

Y lo mismo dà a entender el * Emperador Iustiniano en la *Novell. 70.* cuyo titulo es: *Ut ordinariæ Præfecturæ vrbanæ, & Prætorianæ duæ & Præfecturæ, quæ in cingulo, & quæ in actu ſunt, ſolæ, non etiam Honorariæ liberent à Curiali fortuna.* Aunque en este texto, como por el parece, dispuso nuevamente, que esta immunidad no se concediesse de alli adelante a solos los Honorarios, fundandose, en que devian de ser muchos los que pretendian, y conseguian estas dignidades Honorarias, solo para librarse, y eximirse de sus Curias, y que en ellas hazian gran falta, y convenia tenerlas sustentadas, alentadas, y favorecidas. Para * lo qual vemos las muchas prevenciones, 392 393

y recatos, que se hallan en varios titulos del Volumen, y el privilegio particular, de que el padre que ofreciesse a su hijo natural a la Curia, con solo esso fuesse visto legitimarle, de que se trata *in §.aliquando, Inst. de nupt. & in Auth. quib. mod. naturales efficiantur sui, §. si quis igitur, collat. 6.* donde Balduino, Aldobrandino, y los demàs Comentadores juntaron otras cosas para este intento; y antes dellos *l. 1. & per tot. tit. 15. p. 4.* & Covarr. *in 4. 2. p. cap.* 8. §. 7. *nu.* 4.

Pero antiguamente (segun he dicho) tambien los Honorarios gozavan desta immunidad, como demas de los textos citados, se
394 prueva de otro del mismo Emperador Iustiniano, que es * la *l. fin. C. de Decurionib. lib.* 10. Donde expressando diez casos, que libran de la fortuna, ò condicion Curial, pone entre los primeros el Patriciado, y Dignidades Honorarias, por estas palabras: *Si quis igitur, vel summum Patriciatus honorem fuerit consequutus, sive infulis Consulatus Honorarij* (id est sine administratione, como alli expone la Glossa) *aut ordinarij fuerit ampliatus, vel Consul, vel Consularij efficiatùr, &c. Is gaudeat se eiusmodi conditionis esse exortem.*

395 En cuyo argumento, * y del Authentico *Constitutio, quæ de dignitatibus §. generaliter, collat. 6.* que dispone, que por los casos en que vno se libra de la condicion Curial, se libre tambien de la patria potestad, podemos sacar otro privilegio, è immunidad de los mis-
396 mos Senadores, y Consejeros, y dezir, que * aunque Iustiniano en el *§. Filius familias, Inst. quib. mod. ius pat potest solvit.* parece, que assienta por llano, que la dignidad Senatoria, y la Consular, no libravan a los hijos de la patria potestad; esso se ha de entender mirado el derecho de aquel tiempo, porque despues se fue comunicando el mismo privilegio al Consulado, como se dize *in d. Auth. Constitut. quæ de dignit. in princ.* y a los Obispados, Prefecturas, y demàs dignidades, de que se haze mencion *in d. l. vlt. C. de Decurion. & in Novell.* 81. & 123. *dict. Auth. §. palàm, Auth sed Episcopalis dignitas, & in corpora vnde sumitur, C. de Episcop. & Cleric. l. 7. cum seqq. vsque ad l. 15. tit. 18. p. 4. l. 3. tit. 9. p. 2.* Y assi tambien se puede estender a la Se-
397 natoria, * especialmente en la forma que oy la consideramos en los Consejeros de los Supremos Consejos, que los comparamos a los Patricios, como dixe *sup. nu.* 343. de quien no se duda, que le gozassen, como el mismo Iustiniano lo confiessa *d. § filius, vers. Sed ex constitutione nostra,* que es la *l. vlt. C. de Consulib. lib.* 12. dando por razon,

que

que si puede el padre librar al hijo de su potestad con emanciparle: porque no lo ha de poder obrar el Emperador con elegirle a oficio, en que merece ser llamado su padre?

Cuya * formula, refiriendo este privilegio, pone Cassiod. *lib.6. epist.2.* ibi: *Additur, quòd leges tantam illi reverentiam detulerunt, vt in sacris positus, cùm hoc fuerit honore præcinctus, paternæ potestatis nexibus exuatur, nisi contrà specialitèr à Principe caveatur. Quod constat ratione probabili constitutum; vt qui amplissimum genus speciosæ libertatis acceperat, vilissimam conditionem cum subditis non haberet,* y Turnebo *lib.15. advers. cap.16.* 398

Y considerando esta equiparacion, * le estiende tambien, despues de larga disputa, a los Cardenales, porque son como Patricios, y del Consejo, ò Senado del Papa, la Glossa celebre *in Extravag. Execrabilis, de præbend. verb. Sublimitatem.* 399

Y lo mismo advirtio * la Glossa, *verb. Illicò, in d. §. filius,* Oinotomo, Mising. Aldobrand. Balduin. Scuro, Ritershusio, Borcolté, Broeo Vvesembech. Giphanio, Pichardo, y otros *ibid.* confessando, que ya està corregido en esta parte aquel texto, y que gozan deste privilegio los Senadores, y Consejeros, & Greg. Lop. *in d. l.7. verb. Consejero, & in leg.14. verb. Dignidades, d. tit.18. p.4.* 400

Y puedese esforçar este intento, con que * el que consigue algun Titulo de Duque, Conde, ò Marques, se libra de la patria potestad, segun la opinion de Iason *in l. qui se patris, C. vnde liberi,* que refiere, y sigue Mastrill. *de Magistr. lib.4. cap.13. nu.219.* y Baldaxar de Angelis *in prato Cod. sup. leg. ad similitudinem, C. de Episcop. & Cleric. nu. 2.* Y esto, solo por tener aquella dignidad, y autoridad cõcedida por el Rey: y porque respecto de la jurisdiccion que exercitan, se tienen por Oficiales, y Magistrados, y se llaman de su Consejo, por lo menos en titulo, y *ad Honorẽ,* que es de lo que vamos tratando, como el mismo Mastrillo lo confiessa, *eod. lib.4. cap.15. nu.19. & seqq.* Y se practica * en los Obispos, que se libran de la patria potestad, como queda dicho, y son tambien llamados del Consejo del Rey, como lo dize Cosmas Guimier *in pragm. sanct. verb. Consilia, l.6 tit.9. p.2.* ibi Gloss. *verb. Aconsejar, leg.4. tit.4. lib.2. Recop.* Greg. Lop. *in l.11. tit.5. p.3.* Ioan. Garc. *de Nobilit. gloss.9. nu.49.* y otros que refiere Bobad. *in Polit. lib.2. cap.16. nu.7. & cap.17. nu.15.* y yo exornando con algun cuidado este punto *2. tom. de Indiar. Gubern. lib.3. cap.7. n.71. & seqq.* 401 402

Pero

Pero no por lo que he dicho de la immunidad de los Consejeros
403 en estas contribuciones,cargas,y ocupaciones,es mi intento negar,* que si la necessidad vrgente del Rey,ò Republica lo pidiesse,ò elRey se lo mandasse, dexen de tener obligacion de acudir a ellas. Porque el mismo que les concede estos privilegios , puede con causas justas ordenar,que le assistan,y ayuden con sus haziendas,y encargarles las
404 ocupaciones que tuviere por convenientes. Las quales * por humildes que sean, en fuerça desta obediencia se convierten en dignidad, como gravemente lo dexaron escrito, y dispuesto los Emperadores Constantino,y Constancio en la *l.nemo* 5.*C.de dignit.lib.*12.por estas palabras: *Nemo Præfectus Vrbi citrà præceptionem , vel scientiam nostram vlli muneri subiuget Senatorem: Nemo Curiam nostram immani pulset iniuria. Si quid enim Senatoria præditis dignitate fuerit fortè mandandum, nostro id iudicio reservandum est. Fit nàmque dignitas, quæ nobis iubentibus sustinetur.*

405 Por cuya decision, dixo Roman. *singul.*805. que aun * los oficios viles se enoblecen, si se reciben,y exercitan por mandado del Principe, a quien sigue Boerio *decis.*222.Y aunque Caballino lo contradice,*milleloq.*727.*part.*2. juzgando , que el oficio , si por si es baxo, como el del Aparitor,ò Verdugo, no se harà noble,aunque el Principe le conceda. Yo entiendo, que aquel texto, y Autores citados, no miran al oficio (que esse retendra siempre su calidad) sino a la persona , la qual no descaece de la suya por obedecer , y servir a su Rey, en ocasiones apretadas , en contribuciones, ò ministerios , que en otras no le fueran forçosas,ni decorosas.

406 Como * en estos calamitosos tiempos , por las vrgentes necessidades de tantas guerras, lo estamos experimentando,y lo vimos poco ha en la guarda de las puertas desta Villa de Madrid , que se encargò a los Consejos,y Consejeros, con ocasion de la peste de Mala-
407 ga: siendo assi, * que estàn relevados de esta ocupacion,aun los Doctores,y Professores de las Artes , como lo dize,y prueva , despues de otros, Geronimo Previdel *in tract.de peste,tit.de his,quæ ad salut.Civit.pertinent,nu.*2.5.& 8.*en el tom.*18.*de los Tratados de los Doctores, fol.*171.

408 Y en consideracion de lo referido , dize * Anneo Roberto *lib.*2. *rer.iudic.cap.*3.que teniendo privilegio los Magistrados de Sanquintin de no hazer velas, ni rondas,y guardas en los muros,y puertas de

aque-

âquella Ciudad, que es frontera de Flandres; el Senado de Paris declarò, que no se les devia guardar, ni cumplir en ocasion de nuevas de guerra, en que los primeros que deven acudir son los Magistrados, pues son tambien los que mas participan de las comodidades, y honores de la Republica, y trae, entre otras cosas, lo que Tit. Liv. *lib.* 2. dize, que exclamò la plebe Romana, indignada en semejante caso contra el Senado: *Patres militarent: Patres arma caperent, vt penes eosdem pericula belli, penès quos præmia essent*; y otras historias, y exéplos sacados del mismo, y de otros Autores, por donde consta, que amenaçando el peligro, no deve reservarse ningun estado, *cap pervenit. de immunit. Ecclesiarum, l. placet, C. de Sacros. Eccles.* ibi: *Atque hoc repentina adventitiæ necessitatis sarcina ab omnibus civibus æqualitèr deposcit cum alijs*, que para los mismos casos de la necessidad, y que en ellos nadie puede escusarse, juntan lata, y doctamente Craveta *cons.* 905. *nu.* 3. & Roland. à Valle *cons.* 80. *nu.* 1. *lib.* 3. *& cons.* 2. *nu.* 12. *lib.* 4.

Y de aqui es, * que de la carga, y reparticion para el adereço, y reparo de las murallas, y otras cosas semejantes, no se suelen tener por exemptos los Consejeros, sino es donde, y quando ay costumbre en contrario, como refiriendo muchos, y llamando la comun opinion, lo dize Mastrill. *decis.* 156. *per tot.* y Philip. Pascal. *en el tratado de virib. patr. potest.* 4. *p. cap.* 4. *nu.* 34. 409

Y no dexavan * los Senadores Romanos de contribuir en el Terrazgo de sus predios, ò possessiones, que llamavan *Gleba*, ò *Follis Senatoria*, de que se trata en la *l.* 2. *C. de Prætor. lib.* 12. y en la *l.* 2. *l. omnes* 5. *l. Glebm* 10. *cum alijs del tit.* 1. y 2. *del Cod. Theod.* y en otras cargas, y prestaciones, que descubren la *l.* 2. *&* 3. *de præd. Senat. l.* 1. *de Decurion. & silent. l. omnes* 7. *de privil. eor. l. Archiatrorum* 15. *cum seqq. C. de Medic. & Profess. in Theod* De donde vino * a llamar Sumptuoso al Orden Senatorio la *l.* 2. *C. de offic. Prætor. & leg. qui Curiali* 58. *de Decurion. in C. Theod.* A que alude Symmach. *lib.* 5. *epist.* 62. diziendo: *Grave enim visum est, vt tolerantibus onera Senatoriæ dignitatis sumptus immodicus adderetur*, y Boecio *lib.* 3. *de consolat.* donde se quexa: *Præturam magnam olim potestatem, nunc esse inane nomen, & Senatorij census gravem sarcinam.* Y assi en las leyes, que dexè referidas *sup. nu.* 383. que conceden privilegios, y honores de Senadores a los Domesticos, y Protectores del Principe, se añade: *Ad nullas præterea* 410 411

Se-

Senatorij ordinis vocentur expensas,& ita tamen, vt immunes à Senatorijs functionibus habeantur.

En cuya exposicion junta docta, y copiosamente otras cosas en esta materia D.Francisco de Amaya *in l.2.C.de excusat.mun.lib.10. nu.28.cum multis seqq.* Al qual me remito, * gloriandome de averle
412 tenido en Salamanca entre los mas amados, y continuos oyentes, y discipulos mios, como èl mismo lo refiere muchas vezes en sus novissimos Comentarios sobre el Volumen. Y en el *lib.1.de sus obser-vat.cap.14.nu.11.*ibi:*Et reminiscor equidem cùm à doctissimo, eruditissimòque Præceptore meo D.Ioanne de Solorzano (quondam huius Scholæ Vesperorum iuris Antecessore, nunc in Peruano Regnó Regio Senatore) eam exciperem adhuc puer,&c.*

413 Y a esto parece que mirò * Cassiodoro *lib.6.var.formul.10.* que ya queda referida *sup.nu.162.* donde expressando las causas, por las quales muchos apetecian las dignidades Honorarias de semejantes Magistrados, pone entre otras, la de no hallarse con hazienda bastante para sus gastos, ibi: *Multis enim facultas sua non sufficit ad triumphum, quid si expensas Consulatus pauper nobilis expavescat &c.*

414 Entre las quales expensas era * la de las monedas de oro,que despues Iustiniano mando fuessen de plata, que el nuevo Consul dava, ò embiava en honra de la entrada del Consulado a cada vno de los Senadores, las quales se llamavan *Sportulas Consulares,* de que haze mencion la *l.1.de expens.lud.in C.Theodos. Novell.105. de Consulib.* Symmach. Sidonio, y otros Autores, que refiere Francisc. Iuret. *in notis ad Symmach.lib.9.epist.124.* la qual dize assi:*Sportulam Consulatus mei,& amicitiæ nostræ,& honori tuo debeo. Hanc in solido vno ad te misi,orant,vt benignò animo solemnia officij mei libamenta suscipias.*

415 Passando aora a tratar * de las comodidades, y emolumentos pecuniarios,ò estimables, como si lo fueran,que se dan a los Consejeros Actuales del Supremo Consejo, no por via de gages, sino en honra,y respecto de sus oficios, tengo assimismo por llano, que deven gozar dellos los *Honorarios,*y mucho mas llanamente los Iubilados, si a caso en sus titulos expressamente no se hallare dispuesto lo contrario;y irè poniendo los exemplos que se me ofrecieren, para que essos puedan dar luz a los que se me olvidaren, y la practica descubriere, que es la mejor maestra de estas questiones,*l damni infecti, l.stipulatio, D.de damn.infect.l.neque leges,& l.non possunt D.*

de legibus, l.2.§.his legibus latis, D.de origin.iur.cum similibus.

Y començando * por las Casas de Aposento, este es vn derecho 416
muy antiguo, que los Reyes tienen donde quiera que vàn con su Corte, de que se les ayan de dar Casas competentes para su vivienda, y la de sus Consejeros, y Ministros, y Criados que les sirven, y assisten, y se juzga, y tiene como por carga Real de las mismas casas de sus vassallos, de que se trata *in l.2. & per tot. C. de metat. & epidem. lib.12. l.3. §. munus hospitis, D. de mun. & hon. l.11. D. de vacat. mun. l.1. & per tot. tit.15. lib.3. Recop.* cum traditis à Roman. *sing.*256. *& cons.*417. Anton. Capic. *decis.*41. Alciat. *cons.*174. Avendañ. *in dictionar. verb. Huespedes*, Aviles *in cap.*8. *Prætor. verb. Dineros*, Menchaca *lib.*1. *controv. illustr. cap.*8. *n.*15. Purpurat. *cons.*539. *n.*11. *vol.*2. Lancel. Gallia *cons.*1. *nu.*8. & 9. Castald. *in tract. de Imper. q.*110. *casu* 303. Bald. Andres de Isern. Math. de Afflict. Ponte, y otros que refiere Mastril. *de Magistr. lib.*3. *cap.*10. *nu.*178. *& seqq.*

En tanto grado, que de este derecho, que es contado entre vna de las Regalias de los Principes, * como lo pruevan los mismos Au- 417
tores, no se eximen los Eclesiasticos, ni otros algunos Privilegiados, sino es que expressamente este caso en individuo estè comprehendido, y declarado en el privilegio, *leg.*1. *C. de Episcop. & Cleric. l. neminem, C. de Sacrosanct. Eccles.* vbi Bald. Salicet. & alij, Roland. *cons.*66. *vol.*1. Otalor. *de Nobilit.* 2. *p. cap.*1. *nu.*14. Thomat. *de collectis*, §. *subijciunt, nu.*22. Greg. Lop. *in l.*51. *tit.*6. *p.*1. *glos. fin.* & alij supra relati, *l.*7. *tit.*3. *lib.*1. *Recop.* ibi: *Salvo, quando Nos, ò la Reina, ò el Principe, ò Infantes nuestros hijos vinieremos al lugar.*

Y donde no esta el Rey, * tienen los mismos Magistrados dere- 418
cho de aposentarse en las Casas, y Palacios Reales, si las huviere, y no las aviendo, de tomar por justos precios las de los vezinos, que suelen darse en arrendamiento, vt latè per eumdem Mastrill. *d. lib.*3. *cap.*10. *nu.*79. *& cap.*9. *nu.*37. *& lib.*5. *cap.*3. *nu.*69. *&* 71. *&* 72. ego 2. *tom. de Ind. Gub. lib.*4. *cap.*9. *nu.*70. & Bobadill. qui alios adducit, *in Polit. lib.*3. *cap.*1. *nu.*21. *& lib.*5. *cap.*1. *nu.*58. donde amplia esto a los Corregidores, aun quando estan en residencia, solo por el Honor que se deve al oficio que administraron, que es punto que concierne mucho a lo que dezimos de nuestros Consejeros *Honorarios*, y corre con evidencia, y mas sin disputa en los *Iubilados*, ex traditis *sup. num.*213. *& seqq.*

A los quales, asimismo pienso, que tambien en rigor de derecho
419 tocaràn * las elecciones de Oficiales, ò presentaciones de Capellanes, ò otros Ministros, que estuvieren asignadas, ò reservadas en comun a los del Consejo, ò para el que dellos fuere Decano, si el Iubilado llegare a serlo: porque no se puede dudar, * que este derecho
420 de eligir, ò presentar, es *Honorifico*, y no de jurisdiccion, ora el Patronazgo sea Eclesiastico, ora de Legos, segun su difinicion, comunmente en quanto a esto, recibida por todos, y glossada latissimè por Rocho de Curte *de iure Patron. verb. Honorificum*, Lambertin. *eod. tr. lib.* 3. *q.* 1. & novissimè Vivian. *in praxi iuris Patron. lib.* 1. *cap.* 2. *nu.* 2. *& nu.* 12. *& seqq.*

421 Si bien tengo noticia, * que en años passados se declarò lo contrario en vna Capellania, que el Lic. Escudero, que fue del Consejo, dexò fundada, a presentacion, ò nombramiento de Consejero mas antiguo del mismo Consejo, aviendo concurrido en vacante de ella a hazerlo, el Lic. Iuan de Tejeda, que era mas antiguo: pero ya Iubilado, en el Doct. Figueras de Montenegro, y el Lic. D. Diego de Ayala, que era el mas antiguo de los Actuales, en el Lic. Marcos de Alvarado, cuya informacion en derecho tengo: y si bien los fundamentos de ella convencen, para que el actual excluya al que solo huviere sido, y fuere *Honorario*, aunque este sea mas antiguo en su recepciō. Por ningun caso bastan, ni hazen fuerça, para vencer al que despues de largo exercicio fue Iubilado, el qual conserva en todo entera, è ilesa su Dignidad, Precedencia, y Antiguedad, como si estuviera sirviendo actualmente, como haziendo diferencia en quanto a esto, de los Honorarios a los Iubilados, lo dexo yà latissimamente probado en este discurso, *ex d. num.* 213.

422 Y se puede considerar de nuevo * la *l. iubemus fin. C. de Praepos. sacr. cubic. lib.* 12. cuyas palabras dexo referidas *sup. nu.* 302. donde, no solo a los que despues de aver exercido el oficio de Senadores, jubilaron en èl como tales, sino aun a los que aviendo servido en ocupacion inferior, se les diò por premio, que descansassen con la nuda honra del nombre de Senadores, y agregados a su gremio, ò consorcio, se les permite vsar de su antiguo cingulo, y exercicio; quando es solo para actos de Honor, y manifestacion de la Dignidad que tu-
423 vieron, y donde no interviene perjuizio de nadie, * que es quando los Principes se deven mostrar mas faciles, y liberales en hazer, y con-

conservar estas honras, y mercedes, especialmente a los que con buenos servicios se las han merecido, como por argumento del mismo texto lo dexaron notado en el Accurs. Iacob. Rebuff. Ioan. de Platea, y Lucas de Pena, que traen otros concordantes para el mismo intento.

En las * reparticiones, y obvenciones pecuniarias, que se hazen entre los Consejeros para obras pias, ò por alguna ayuda de costa, socorro, ò merced Real extraordinaria, que se les conceda, es llano assimismo, que ya que no entren los *Honorarios*, ex ratione, de qua *sup. nu.* 238. entran los *Iubilados*, como lo vemos practicar cada dia, y V.M. por su Real decreto, aviendolo primero remitido a vna Iunta, y con Consulta della, lo declarò en años passados,* en cierta prorata, que se mandò hazer entre los del Consejo de Hazienda, de vna gratificacion, que por el Reino en Cortes se le concediò por vn encabeçamiento de alcabalas, y tercias, que se avian hecho, mandando, que entrassen en rateo los Iubilados, aunque lo contradecian los Actuales, alegando, que a ellos solos tocava este provecho, pues fue como en premio de su trabajo. Y que * la reserva, que a los Iubilados se haze de sus gages, propinas, y emolumentos, se ha de entender de los ordinarios, no de estos adventicios, y extraordinarios, *ex l. Seio amico, §. Medico, D. de ann. legat.* cuyas palabras son: *Medico Sempronio, quæ viva præstabam, dari volo. Ea videntur relicta, quæ certam formam erogationis annuæ; non incertam liberalitatis voluntatem habuerunt.* La qual Bart. suma, diziendo: *Quod dictum generale, ad extraordinaria non refertur.* Y Accursio la exemplifica, en lo que al Medico se suele embiar por las Pasquas, fuera de su salario, como por regalo, o por aguinaldo, *vt vna comestio, vel par gallinarum, & similia*, afirmando, que no se deven, aunque el testador le aya mandado continuar, y pagar lo que en vida le solia dar.

424

425

426

Con quien parece, que conviene, y contesta el *cons.* 129. de Oldrad. en que ponderando aquel texto, resuelve, que * en vn arrendamiento que cierto Arcediano hizo de los frutos de su Prebenda, no ha de entrar lo que se le suele dar voluntariamente, y extra ordinẽ, y a modo, y titulo de gratificacion, servicio, ò propinas, quando và a visitar los lugares, o Iglesias de su Arcedianato, cuya doctrina siguieron despues Bald. *nu.* 2. Alex. *nu.* 9. Ias. *nu.* 8. y otros, que refiere Petr. Barbos. *in l. divortio, §. quod in anno, nu.* 6. *D. de solut. matrim.* 427

Y puedese aun esforçar mas con otra de Iacob.Rebuff. per text.
428 ibi *in l.Decurionibus,in fin.C.de silent.lib.*12. vbi docet, * *quòd si fiat legatum Canonicis S.Saturnini,& sint aliqui vltra numerum, illi nihil habebunt de legato.* A quien siguen And.de Barulo *in l.fin.C.de appa- ritor.lib.*12. Gloss.& DD.*in cap.cùm M.Ferrariensis,de constitution.* Vincent.de Franch.*decis.*243.*nu.*9. Mastrill.*decis.Sicil.*156.*nu.*31.*& seqq.*& Præs.Valenz.*cons.*190.*nu.*39.*vol.*2. donde *nu.*40. añade: *Canonicum vltrà numerum, non percipere portionem privilegiatam numerarium,* vt post Innoc.Abbat.Anchar.& alios, quos citat, tradit Menoch.*cons.*1179.*nu.*9.*&* 13.*vol.*12.

429 Pero (como he dicho) lo * contrario se practica en los Iubilados, porque retienen, y conservan en todo, y por todo el nombre, titulo, y efectos de Consejeros del Consejo, en que jubilaron, y son siempre juzgados, y reputados por de su gremio, y numero, aunque ayan entrado otros en su lugar, como lo dexè apuntado *sup.nu.*213. Y assi en todas las reparticiones que se hizieren a los de aquel Consejo,
430 entran, y deven entrar, por la regla vulgar, de que * a quien convienen las palabras, conviene tambien la disposicion, y efectos que della resultan, *l.*4.§.*toties,D.de damn.infect.* cum latissimè congestis à Tiraq.*in leg.si vnquam,verb.Libertis,ex n.*2.*C.de revoc.donat.* Castill. *lib.*5.*controv.*2.*p.cap.*82.*ex nu.*1.& Alvar.de Velasc.*in axiom.iur.litt. I.nu.*21.*& litt.U.nu.*86.

431 Y assi vemos * que gozan de las reparticiones para obras pias, aunque son obvenciones inciertas, y extraordinarias, las quales, y todas las partes que se aplican de las condenaciones, son vistas pertenecer ad *Honores*, segun lo dize expressamente Felin. *in cap.*1. *de probat.* à quien refiere, y sigue Carpano *ad Statut.Mediolan.cap.*114. *nu.*11.*&* 12.*pag.*240. y de las comidas, colaciones, y otras erogaciónes, que se dan, y hazen por las Pasquas, ò en otras fiestas.

432 Y de * los *Fiades* de los Escrivanos, guardandoseles en esto su turno, como si actualmente sirvieran, aunque no se hallan a examinarlos, y aprobarlos, que es la razon por donde justifica la introduccion de llevarles estas esportulas, ò propinas, Dominico Tasson, que haze particular mencion dellas, *in Comentar.ad pragm.de Antefato, vers.*5.*observ.*3.*pag.*140.*& seqq.*

Como tambien la haze el Regente Carlos de Tapia *in tract. de*
433 *præstantia Regiæ Cancell.pag.*95. *&* 96.*ex nu.*38. de otras, que * se

lle-

llevan en el Consejo Colateral de Napoles, por los Regentes dèl, de todos los remates, que con su asistencia se hazen de rentas fiscales, aunque alli no llega a tratar en individuo, si gozaràn dellas los Iubilados, sus palabras son: *Sic etiam in locationibus redditum Fiscalium, solent Regentes decernere, vt accendatur candela in Collaterali Consilio, quod fuit omnibus temporibus practicatum, cum magna rerum Fiscalium vtilitate. Nam propter præsentiam Excellentissimi Proregis, ac Dominorum Regentium, faciliùs accenduntur licitates ad plus offerendum: Et ex hoc ortum habuit, vt præstentur Dominis Regentibus sportulæ, quas vocant propinas, quæ priùs dabantur in vasis crystallinis, licèt posteà effectum fuerit, vt dentur in pecunia, sicut dantur Dominis Præsidentibus Regiæ Cameræ ex vetustissima consuetudine approbata per Dominos Proreges.* Y del mismo derecho de estas candelas en el Reino de Sicilia, parece que habla Mastril. *de Magistr. lib. 1. cap. 12. num. 25.*

Sin que a esto pueda hazer estorvo, lo que se ponderò en contrario, *ex* * *d. l. Seio amico, §. Medico*, y sus exemplos. Porque alli las pres- 434
taciones, ò erogaciones extraordinarias, eran de mera liberalidad, y pendian de la voluntad del que las concedia, y como esta cessa, ò se acaba con la muerte, *leg. locatio 4. D. locati*, cum alijs latè traditis à Sebastiano Medicis *in tract. mors omn. solvit, 1. p. ex nu. 206.* & Alvar. Valas. *de iur. emphyt. q. 34. ex nu. 3.* restringese la manda a solo aquello que se solia dar, y dava por concierto, y en fuerça de deuda. Y de es-
sotras dadivas, que * se hazian por gracia, y mera liberalidad, no se 435
induce continuacion, como ni se adquiere costumbre, ni prescripcion, *l. qui iure familiaritatis 41. D. de adquir. possess.* cum alijs, quæ notant DD. *in l. cùm de in rem verso, D. de vsur. l. si certis annis, C. de pact.* Ripa *in cap. cùm Ecclesia Sutrina, n. 39. D. de caus. posses.* Menoch. *de arbitrar. casu 160.* Covarr. *in regul. poss. 2. p. §. 4. nu. 6.* & Mascard. *de probat. conclus. 1214.*

Lo qual no procede en el caso de que hablamos, donde * siempre 436
dura, y està en pie la voluntad del Principe, que haze, ò permite estas gracias, ò reparticiones; y la causa de hazerlas, que son el titulo, y meritos de los Iubilados. Y assi siempre deve tambien durar, y permanecer el goze de ellas, mientras vivieren, aun quando sucediesse morir antes que ellos el Principe, que les concediò la jubilacion: pues nunca muere su Dignidad, *cap. decet 16.* vbi DD. *de regul. iur.*

lib.

lib.6. iunctis pluribus alijs, quæ tradit Greg. Lop. per text. ibi *in l.2. tit.10.p.1. verb. Mantenerlo,* Aceved. *in leg. vlt. tit.1. lib.2. Recopil.* Bobadill. *in Politic. lib.1. cap.6. nu.51. & lib.2. cap.20. n.38.* y yo *in 2. tom. de Indiar. Gubern. lib.4. cap.11. nu.34. & 35.*

437 Y menos puede obstar, y obsta * lo que dize Iacobo Rebuff. y los que le siguen, de el legado hecho a los Canonigos de vna Iglesia, en que no entran en rata los que son en ella Supernumerarios. Porque es muy distinta la razon, y naturaleza de los Supernumerarios, y de los Iubilados, como queda advertido, y lo prosiguen Cuiac. & alij, per text. ibi *in l. fin. C. de Apparit. Magistr. milit. lib.12.* Vincent. de Franch *decis.234. nu.9.* Ponte *de Prorege, tit. de Regalium imposit.* §.8. *nu.53.* & Mastrill. *de Magistr. lib.5. cap.3. num.76. & decis.156. vol.2.* donde tratan, si los Supernumerarios gozan de las immunidades de los del numero. Fuera de que si los Supernumerarios sirven, y tienen exercicio por voluntad, y mandado del Principe, en todo se igualan a los Numerarios, como tambien lo apuntè *sup. n.211.* Y en el mismo exemplo de los Canonigos de Rebuff. arguyendo latissimamente contra èl, lo resuelve Menoch. *d. cons.1179. vol.12. per tot.* & Mastrill. *d. tract. de Magistr. lib.1. cap.21. nu.95.* donde dizen: *Quòd Officialis Supernumerarius, nedum habere debet salarium, prout alij collegæ, sed alia iura, quæ sibi competunt, ex sententijs, vel alijs iuribus.*

Y solo parece, que se podrian poner estas dudas, entre los que sirven, y los que no sirven, y entre los Supernumerarios, y Numerarios,
438 * quando la consignacion de los salarios, y entradas ordinarias de los de aquel Consejo, no alcançassen para la paga de todos; porque entonces se podria tratar, si han de ser pagados, y enterados en primer lugar los que sirven, y estàn en nomina ordinaria, que los Iubilados, ò Supernumerarios, reservandoles a estos su derecho, para que lo que no les alcançasse, lo pidiessen en otra parte, a quien los nombrò, ò jubilò. En argumento de lo que dize la Gloss. *in cap.3.*
439 *verb. Portionem, de Cleric. ægrotante, vel debilit.* hablando de * quando el beneficio no basta para sustentar al que le retiene por enfermo, y al que le sirve en su lugar por nombramiento del Obispo, his verbis: *Sed pone, quòd Ecclesia non potest sufficere vtrique: Respondeo, ille qui servit Ecclesiæ, habebit redditus, & illi infirmo providebit Episcopus.*

440 Cuya opinion parece aver seguido, y aprobado nuestra * ley de

la

la Partida 18.*tit.*16.*p.*1.ibi: *Mas si otra enfermedad oviesse qualquier, que le embargasse, porque no la pudiesse servir, pueden poner otro, que le ayude à cumplir su oficio, è el enfermo serà Prelado de ella, è el otro como Vicario, è deven vivir ambos de la renta de la Iglesia, y si por aventura aquellas rentas de la Iglesia no pudiessen cumplir à ambos, halas de tomar aquel que la sirve, è el Obispo deve dar al enfermo de que pueda vivir.*

Y en otro caso semejante, tratando * del beneficio anexado en 441
vn Monasterio, que si no alcançan los frutos, se aya de preferir el que le sirve, resuelve lo mismo Rebuff. *in tract de congrua portione, nu.*101.ibi: *Etsi temporalia, & alij redditus beneficij non sufficiant, nisi Vicario, tunc præfertur Vicarius;* con quien se conforma, refiriendo otros Autores, Petr. Surd. *in tract. de alim tit.*7.*q.*100.*nu.*2.

Pero este caso no ha llegado, y quando llegue, ò se ofrezca tratar dèl, * tengo por cierto, que no se harà diferencia entre Actuales, y 442
Iubilados, ò Supernumerarios, acrecentados por voluntad del Principe, sino que todos concurriràn por iguales partes en la consignacion que tuvieren de sus Consejos, y por lo que les faltare, acudiràn assimismo juntamente a pedir, y esperar el suplemento del Principe que los nombrò. Pues estando ya por su orden hechos vn cuerpo, * no se han de juzgar, ni medir por diversas reglas, *l. eum qui ædes* 443
23.*D. de vsucap. l. si idem* 7.*C. de codicill.* ibi: *Quæ vis, ac potestas vna sociasset, l.*1.*D. de legat.*1. cum vulgatis, & adductis per Alvar. de Velasc. *in axiom. iur. litt. A. axiom.*180. *& litt. L. nu.*159. *cum duob. seqq.* Et magis in terminis per doctiss. Valenz. *cons.*94.*nu.*79.*vol.*2.

Tengo tambien por llano, que * a los Consejeros Honorarios, 444
y mucho mas sin duda a los Iubilados, se les deve conservar el Honor, y preheminencias que se vsan con los Actuales, de regarles las puertas de sus casas las tardes de los Veranos, darles de gracia los libros que se imprimen dentro del Reino; sin que paguen porte las cartas que se les embian por las estafetas: pues estas cosas solo miran al honor, y respecto que se deve a los que han llegado a tener tales puestos, y en todos tiempos, y en todas Naciones se han observado con los Magistrados supremos otras semejantes, y mucho mayores, de que trae infinitos exemplos Laurenc. Beyerlink en su novissimo Theatro de la vida humana, *litt. H. pag.*109. *& seqq. & pag.*153. y en particular, hablando de los portes de las cartas, y dando la razon

porque deven ser francos de ellos los Consejeros, Ioan Dominico Tasson *in Comment. ad pragmat. de Antefato pag.184.nu.391.& pag. 395.nu.111.* diziendo: *Quòd habent curam cursus publici, l.2. C. de curios. & station. l. evectionum 6. C. de cursu public. lib.12. & ob id meritò à solutione portus litterarum sunt immunes.*

445 Y lo mismo siento de las comodidades (si algunas tienen) en * las comidas, y que se les reserve algo de regalo, en el rastro, ò carniceria, para el gasto de sus despensas, en precios acomodados. Porque aunque la *l.1. C. de annon. & capitat.* (ò como Cuiacio lee, *& capitu*, que quiere dezir en Griego el *Pesebre*, y assi se toma por el *Forraje*, ò lo necessario para la cavalleriça, como alli tambien lo advierte Antonio Mornacio) dispone, que por este pretexto no puedan pedir, ni llevar mas del salario que les esta señalado en sus Titulos, ò en sus Nominas, que alli llama *Delegaciones. In præbendis salarijs annonarum, hic fixus, ac stabilis servabitur modus, vt ea pro annonis, & capitu dignitati suæ debitis precia consequantur, quæ particularibus delegationibus solent contineri.*

446 Y por esto * los mismos salarios se suelen llamar *Annonaria commoda, l. Archiatri 9. C. de Profess. & Medic. lib.10.* Cassiod. *lib.9. ep. 21.* y tomaron el nombre de *Salarium*, quia ob id datur, vt aliquis se alat, segun la opinion de Forcat. *in penu iur. cap.19.* Cuiac. *in l. vnic. C. de præb. salar.* y Dionys. Gothofr. *in notis ad l.4. §. fin. de decret. ab ordin. faciend.* Aunque Plin. *lib.31. cap.7.* a quien sigue Petr. Greg. *lib. 27. syntagm. cap.2. nu.2. & lib.49. cap.8. nu.4.* Osuald. ad Donel. *lib.18 cap.3.* Guther. *de offic. dom. August. lib.2 cap.12. in fin.* & Bulerg. *de Imp. Roman. lib.2. cap.24.* dizen, que se deriva de la *Sal*, por ser la que
447 parece que dà el punto, y sabor a las demàs comidas. Siempre * se ha acostumbrado mandarseles dar lo que a esto toca por precios justos, como lo dize Lucas de Pena, per text. ibi *in l.2. C. de lucris Advoc. lib.12.* Paris. de Puteo, y otros que refiere Bobad. *in Polit. lib.3. cap.4.* Y en las Indias huvo cedula antigua para que a los Oidores se les diessen por el costo las mercaderias de que necessitassen para sus casas. Y se ha tenido por honor de los Magistrados, y de otros a quiẽ se pretende hazer agasajo, y respecto, darles, ò reservarles en las mesas, y en las plaças los mejores bocados, como de los Persas lo refiere Plutarcho *in Symposiacis*, y Celio Rhodig. *lib.28. lect. antiq.* y de los Griegos Alex. ab Alex. *lib.5. cap.21.* diziendo: *Græci non modo loci*

dig-

dignitate, Viros fama præcellentes in mensa, sed poculis maioribus, & carne opimiore honestabant.

Y los * Romanos solian señalar parte de los salarios de los mismos Magistrados en algunas especies vsuales, y necessarias para sus despensas, llamando por esta causa a este salario *Cellariense.* Nam cellarium est, quod ex cella penuaria depromitur, *leg. Procuratores* 32. *de erogat. milit. ann. in C. Theod.* ibi: *Procuratores Curiarum, annonarium, & cellariensium specierum gratia minimè fatigentur, quas in dignitatibus constituti, id est, Rectores Provinciarum, & Comites, solent accipere*: La qual ley explica bien en este sentido Salmasio *in Lamprid. in vita Heliog. pag.* 116. y nuestro D. Franc. de Amaya *in l. vnic. C. de præb. salar. lib.* 10. *nu.* 7. & 8. Añadiendo con Flav. Vopisco en la vida del Emperador Probo, y Trebellio Pollion en la de Valeriano, que en esta parte de salario, *continebantur caro bubula, porcina, caprina, gallinæ, vinum, frumentum, acetum, fœnum, equi, mulæ, oleum, olera, ligna, sal*: A las quales cosas llama *Cellarium salarij*, Lamprid. *vbi supra.* 448

Y de ellas, * y de este modo de raciones en parte de paga del salario, se haze tambien mencion *in l.* 1. *C. de frument. Vrb. Constant. lib.* 11. donde el Emperador Honorio señala las de pan cocido, y otras cosas, que se han de dar cada dia à sus Clientes, como oy se acostumbra darlas a muchos Criados de la Casa Real de V.M. de Castilla, segun lo advierte Emanuel Mendez de Castro *in tit. de annon. civilib. ad rub. nu.* 9. y Marin. Frecc. *lib.* 1. *de subfeudis, tit. quis dicatur Dux, num.* 46. 449

Y el docto Presidente de Granada Don Iuan Bautista Valençuela Velazquez, yà meritissimo Obispo de Salamanca, *cons.* 94. *nu.* 60. *vol.* 1. que lo refiere, dize, * que a los Regentes de los Consejos Supremos de Aragon, y de Italia, se les dàn por antigua costumbre, y en nombre de Vtensilios, *sal, sacharum, cera, & charta, papyrus, atramentum, calami, obleas, & filum chartarum.* Y lo mismo testifica el Regente Ponte *de offic. & potest. Proreg. tit.* 3. *de elect. official.* §. 8. *nu.* 6. contando tambien este genero de comodidades, ò derechos, entre las Prerogativas, y *Honorancias* de los Consejeros: y añadiendo, lo que mas es, que aun a los Regentes, que passan a ser Presidentes de la Real Camara, se les continuan estos vtensilios, ò honorancias, *salis, fœni, & sachari, non solùm vti Regentes, sed vt olim iam Præsi-* 450

deñtes, de quo est text. *in l.3.C.de silent.lib.*12. De manera, que dà a entender, que los llevan doblados; lo qual tambien afirma alli su Adicionador Iuan Bautista Thoro *nu.*6.refiriendo en su comprobacion el lugar de Freccia, que dexo citado,y a Francisco Vivio en sus comunes opiniones, *opin.*754.*nu.*4.

451 Y hablando no solo de los Consejeros, sino * de los Corregidores, aun quando estàn en residencia,y que se les deve repartir la leña del monte, el grano del deposito, y el menudo del carnero, que se acostumbra dar los Sabados en algunas partes al Corregidor, y Regidores, por precios moderados, Bobad. *in Polit.lib.*5.*cap.*1.*nu.*58.

452 Porque * estas,y otras comodidades toleradas por el Principe, recebidas yà en costumbre, se tienen por licitas, y decentes, y ceden como en suplemento de los salarios, los quales por la carestia de los tiempos, casi en todas partes han venido a ser menos suficientes,para el forçoso sustento de los Magistrados. En cuyo caso, * aun ay

453 quien diga,que no curando el Principe de aumentarlos, pueden ellos buscar traças para hazerlo por su propria autoridad;porque ni estàn obligados a observar leyes injustas, ni pueden desamparar los oficios, que son tan necessarios en la Republica, como lo enseña, despues de otros, el P.Luis de Molina *de iustit.& iur.* 1.*p. disp.*83.*col.*8. *vers.Illud etiam*, Menoch. *de arbitr.casu* 514.*nu.*12.*cum seqq.& casu* 515.Rebuff. *ad leges Gallic.tom.*3.*tit.de salarijs taxand.nu.*13. y Mastrill. *de Magistr.lib.*5.*cap.*3.*nu.*63.*& seqq.*

454 Y es muy elegante para el proposito * la varia de Casiod. *lib.*9. *epist.*13. donde escusa a vnos Ministros, que avian por esta causa excedido en cobrar sus annonas de los Provinciales, y para que de alli adelante no lo hiziessen,y cessasse la escusa, les mandò aumentar los salarios: *Quod credimus,* inquit, *emolumentorum parvitate nutritum, quia sub quadam excusatione peccare creditur, cui necessaria non præbentur. Et ideò speciali beneficio generalia compendia,& salarij,atque annonarum augmenta largimur, vt dum mater criminum necessitas tollitur, peccandi ambitus auferatur. Ideò enim à nobis accipit, ne ab alijs quærat. Nostrum dare nobilitas est: Dona Regalia quamvis parva sublimant, quia simul,& meritorum gratiam reperisse creditur, qui principali munere sublevatur.*

455 Y parece puesto en razon, que * participen de alguna comodidad en la reparticion de las annonas, y bastimentos los Magistra-

dos,

dos, especialmente Supremos, pues vno de sus principales cuidados, y desvelos, es, y deve ser la provision, y abundancia de ellas, y que se vendan en justos precios, *l.1.§.cura carnis, D.de offic.Præf.Urb.* con otros muchos textos, y Autores, que junta Bobad. *in Polit.lib.3.cap.3.& 4. per tot.* a quien yo añadi mas *in 2.tom. de Ind.Gubern. lib.1. cap.7.nu.34.& lib.4.cap.3.nu.61.*

Y porque, aun los mismos Magistrados, si * salen, y proceden como deven, son los que hazen bueno el año, y la mejor cosecha, y annona, que del mas fertil, y abundante puede desearse, como lo dexò dicho con elegancia Sidonio Apollin. *lib.3.epist.6. Certè creber Provincialium sermo est, annum bonum de magnis, non tàm fructibus, quã potestatibus æstimandum*; de quien lo tomò Perpiñano en sus oraciones, y parece lo imitò Boecio *lib.1.de Consol.* y Cassiod. *lib.2.variar. epist.1.* diziendo, * que por esto antiguamente tomavan los años el nõbre de los Consules, que se criavan en su principio: *Fœlix à Consule summat annus auspicium, portàmque dierum, tali nomine dicatus annus, tempus introeat: faveatque reliquæ parti fortuna Principis*, donde yo tengo por cierto, que se ha de leer, *fortuna principij*, como tambien lo dexè advertido *d.cap.3.nu.56.* 456 457

A los Derechos, Honores, y comodidades que he referido, pertenece otra, de que asimismo tengo por cierto, que como gozan los Consejeros Actuales, pueden, y deven gozar tambien los *Honorarios*, y mucho mas sin duda los *Jubilados*. La qual he dexado para la postre, aunque deviera ser la primera: porque es la que me diò ocasion para escrivir este Discurso, ò Tratado. Y es * la reparticion 458 que se haze entre los del Consejo, de dos doblones de a ocho en oro a cada vno, por la fiesta que llaman de la *Candelaria*, el dia de la Purificacion de Nuestra Señora, que es a dos del mes de Febrero, y como a titulo, segun parece, ò en vez de la vela, ò candela de cera, que se les devia, ò deviera dar este dia, si fueran a recebirla a la Iglesia de mano del Prelado, y anduvieran con ella en la Procession. Porque aviendo embiado a pedir esta pitança, se puso en question, si se me devia dar, y pagar, y sin ser yo oido, saliò determinado, que no; por dezir, segun he entendido, q̃ entra en nombre, y cumulo de los emolumentos de que gozan los de el Supremo Consejo: y que V. M. aunque manda que yo entre en èl, y jure desde luego, y sea tenido por Consejero, como se ha hecho, todavia dize, y declara en su Real

decreto,y en el Titulo que en su virtud se me ha despachado: *Que no goze del salario, propinas, y emolumentos que tocan a esta Plaça por quedarme por aora reservados los que gozo, y he de llevar de la del de Indias, cuyo servicio, y exercicio se me manda continuar*, como parece por sus palabras, que formalmente puse *supra num.* 104.

Pero yo, Señor, con licencia de V.M. y salva la autoridad, y correccion de los que sintieron, y votaron lo contrario, pienso * que esta distribucion, y las demas que huviere de esse genero, no entran, ni se comprehenden debaxo del nombre de *salario, propinas, y emolumentos*, que son los exceptuados, sino en el de *honras, preheminencias, prerogativas, gracias, mercedes, y otras cosas*, anexas, y devidas a la dicha Plaça; las quales V.M. me concede, y manda guardar desde luego absolutamente, y sin excepcion, ni limitacion alguna, como ya en fuerça de esta verdad, se me han concedido las demas que llevo apuntadas en este discurso.

459

Y para comprobacion, y aun evidente demostracion de mi notoria justicia en esta parte, supongo, * que esta fiesta de la Purificacion, que otros llamaron de Simeon, y Ana, otros Presentacion, otros Obviacion, ò Ocurso, del verbo Griego *Hypapante*, ò *Hypante*, que quiere dezir, *Obviam ire officij gratia, & occurrere*, de que vsa la Iglesia en el Invitatorio nocturno deste dia, diziendo: *Ecce venit ad templum sanctum suum Dominator Dominus: Gaude, & latare Sion, occurrens Deo tuo*; tuvo su origen en Constantinopla en tiempo del Emperador Iustiniano, para pedir a Dios que aplacasse vna gran peste, que la afligia, ò segun otros, treinta años antes en Roma por el Papa Gelasio, para quitar con esta celebridad los juegos Lupercales tan obscenos, que avian quedado del tiempo de los Romanos, y en este dia se continuavan, como lo dize Varron en el *lib.* 5. *de lingua Latina*. Los Autores de vna, y otra opinion refiere el Cardenal Baronio en sus Anales, y en el Martyrologio *d. die 2. Febr. pag. mihi 66. & 67.*

460

461 Y segun dize el mismo, * algunos años despues el Papa Sergio añadio en esta Festividad la Procession, y Letanias, ordenando concurriessen en ella todos los Fieles, llevando cirios, ò velas de cera encendidas en las manos, que aquel dia se bendixessen primero en las Iglesias por sus Prelados. Costumbre, que se ha observado por tantos siglos, y dado ocasiõ a que el vulgo llame a esta misma fiesta *la Can-*

de-

delaria; aunque tambien en otras de Nuestra Señora parece averse ido despues observando la misma solemnidad de la distribucion de los cirios, ò velas, como lo dize Beda *in lib. de temp. ratione, cap.* 10. por estas palabras: *Sed hanc lustrandi consuetudinem benè mutavit Christiana Religio, cùm in mense eodem, die S. Mariæ, plebs vniversa cum Sacerdotibus, & Ministris Hymnis modulatæ vocis, per Ecclesias, perque congrua Urbis loca procedit, datòsque à Pontifice cunctis, cereos in manibus gestat ardentes: Et augescente bona consuetudine, id ipsum in cæteris quòque eiusdem Beatæ Matris, & perpetuæ Virginis festivitatibus agere didicit, &c.* Lo mismo da a entender S. Bernardo en tres sermones que escriviò desta Festividad, Guerric. Abad, en seis, Albin. *de Divin. offic.* Amalar. *lib.* 3. *cap.* 43. Microlog. *cap.* 48. Rupert. Abb. *lib.* 3. *cap.* 25. Duran. *in rational. divin. lib.* 7. *cap.* 7. *& lib.* 6. *c.* 67. Conc. Mogunt. quod celebratum est sub Carolo-Magno, *cap.* 36. Capitularia Reg. Franciæ. *lib.* 1. *cap.* 164. *lib.* 2. *cap.* 35. *& lib.* 6. *cap.* 186. Beyerlink *in Theat. vit. hum. litt. B. pag.* 185. *& seqq.* & post Godinum Novarin. *in Schediasm. sacr. lib.* 8. *cap.* 20. Y aun S. Eligio Obispo Noviomense, que murio el año del Señor 665. segun dize Sigeberto en su Chronicon, y assi mucho antes que el Papa Sergio, en vn sermon que dexò escrito de esta misma solemnidad, trata largamente del misterio de estos cirios en ella.

De manera, que como lo advierte Baronio *vbi sup.* podemos entender, que ya se vsava antes de Sergio, y que la instituyò ab antiquo la Iglesia, * mudando, y expiando, ò bautizando con este nombre, y ceremonia santa, y piadosa entre los Christianos, el vso antiguo, y supersticioso de los Gentiles, que solian hazer entre si esta distribucion de cirios, ò candelas en los juegos Saturnales, que celebravan por el mes de Diziembre, en honra de Saturno, por dezir, que reynando èl, y con su enseñança, salieron del barbarismo, y ceguera, en que antes vivian como en tinieblas, y començaron a gozar de la luz de la vida, alumbrada con la sciencia, y noticia de las buenas Artes, de que haze mencion Macrob. *lib.* 1. *Saturnal. cap.* 7. y hablando de esta Christiana mudança vltra Bedam, & Baron. *sup.* relatos, Beyerlink *dict. Theat. litt. C. pag.* 163. Nuestro Ilustre, y docto Colega, y Consejero D. Lorenço Ramirez de Prado *en su Pentecontarcho, cap.* 49. *pag.* 347. *& seqq.* Y yo, refiriendo otros exemplos, y Autores a este proposito *in* 2. *tom. de Indiar. Gub. lib.* 1. *cap.* 24. *nu.* 26. *& seqq.* 462

463 Y ciñendolo todo con elegancia * el insigne, y Christiano Poeta Bautista Mantuano en sus sagrados Fastos, *die 2. Febr.* donde despues de aver dicho lo tocante al misterio de la Purificacion, añade lo que dezimos de las Candelas introducidas en ella, aunque quexandose gravemente, de que tambien esta santa ceremonia se iba convirtiendo en ludibrio, y que por este, y otros pecados nos embia Dios tantas plagas, guerras, y castigos.

Posteritas huius facti memor (scilicèt Purificationis) *annua festa*
Instituit pompà, & facibus celebranda quotannis,
Ecce Sacerdotum cera flagrante coruscant
Agmina: quæ turbam faculas iaculantur in omnem.
Irruit vndatim Vulgus, puerìque frequentes
Ad sacra porrectis manibus munuscula currunt.
Sæpiùs accensis pubes villatica ceris
Lascivere solet per rustica templa, quod olim
Me memini vidisse faces immittere certant.
Alter in alterius crines, fumùmque ciere
Ludo incomposito: tetris nidoribus aras
Inficiunt, risùque levi delubra profanant.
Sacrorum sic lapsus honor, sic sancta recessit
Religio Patrum. Sic disciplina sepulta est, &c.

Lo qual supuesto (en que pienso no me he divertido sin causa)
464 yà se dexa entender, que * como no se me pudiera negar, ni negarà en la festividad, y celebracion de este dia, el Honor de ir con el Consejo à la Iglesia, y Procession, y concurrir en el lugar, que por mi antiguedad me tocasse a recebir la vela bendita de mano del Prelado, y besar vna, y otra, como el Ceremonial lo dispone: Assi tampoco se me puede, ni deve negar la *Pitança*, que en vez, y a titulo de esta *Candela*, se ha introducido distribuir, y distribuye entre los del mismo Consejo. Pues es llano en derecho, que assi en las cosas, como en
465 las personas, * lo subrogado retiene, y recibe en si la misma naturaleza, calidades, y efectos de aquello en cuyo lugar se subroga, sin que pueda constituirse entre vno, y otro diferencia alguna, quando no ay causa evidente que la requiera, ora la subrogacion se haga expressa, ora tacitamente, como lo notan todos por el vulgar texto, *in l. si eum, §. qui iniuriarum, D. si quis caution.* con quien concuerdan

otros

otros infinitos, que para comprobacion de este vulgar axioma junta Everard. *in topic. legal. loco* 93. Camill. Gallinio *de verb. signif. lib.* 5. *cap.* 17. *nu.* 50. y con su acostumbrada diligencia nuestro D. Iuan del Castillo *lib.* 4. *controv. cap.* 36. *à nu.* 51. *& lib.* 5. 2. *p. cap.* 89. *à nu.* 83. Stephan. Grat. *discept. forens. cap.* 624. *à nu.* 2. *& cap.* 719. *à nu.* 9. donde amplia esta regla, aun à las materias estrechas, y correctorias, *ex Auth. de hæred. & falcid. §. reliquum, vers. Unde consequens*, Cardin. Tusc. *litt. S. conclus.* 757. y latissimamente Mauro Giurba *ad consuet. Messanens. cap.* 12. *gloss.* 2. *& cons. crimin.* 99. *à nu.* 13. & Alvar. de Velasc. *in axiom. iur. litt. S. ex num.* 56.

Lo qual es aun mucho mas cierto, quando * atendido el origen de vna cosa, se halla, que en los accidentes no se ha variado su sustancia, aunque en algo se aya mudado por el tiempo su forma, como lo pruevan expressamente los textos *in l. in ratione*, 1. *§. si filio, D. ad leg. falcid. leg. qui id quod in princ. D. de donat. l. quidquid in princ. D. de noxal. action. leg. cui fundus* 55. *D. de condit. & demonst. leg. cùm filius, §. hæres meus, D. de legat.* 2. con otros muchos, que trae Oldrad. *cons.* 267. concluyendo por ellos: *Quod magis sit origo consideranda, quàm titulus immutatus*, Surdus, alios Authores adducens *in tract. de aliment. tit.* 9. *q.* 22. *nu.* 21. Y mas copioso que otro alguno el doctissimo D. Iuan Bautista Valenz. meritissimo Obispo de Salamanca, à quien yo suelo llamar el Tiraquello de nuestra España, en el *cons.* 94. *ex num.* 14. *vol.* 1. 466

Y puedese añadir * lo de Cassiod. *lib.* 2. *epist.* 15. *Quia bona certa sunt, quæ fidem ab exordio trahunt, dum origo nescit deficere, quæ consuevit radicitùs pullulare. Fertur etiam cursu perenni fontium vena vitalis, & hanc consuetudinem substinent cuncta manantia, vt sapor, qui concessus est origini, nisi per accidentia fuerit fortè vitiatus, nesciat rivulis abnegari.* 467

Y en terminos de semejantes * prestaciones, ò distribuciones, es buen exemplo el que dexè notado *sup. nu.* 433. de las que se dan en Napoles a los Regentes, que se hallan en los remates, que començaron en vnas copas, o taças cristalinas, y oy las han reducido a dinero, y no por esso mudan naturaleza, ni se dexan de pagar, como, y a los mismos Consejeros que antes. 468

Y mejor, * el de las Sportulas Senatorias, de que tambien dixe *sup. nu.* 414. y se solian dar en vnas canastillas de plata, y despues se 469

re-

reduxeron a vnas monedas,ò medallas de oro: y en tiempo del Emperador Iustiniano se mandò,que fuessen de plata,y que no pesassen mas de vna libra;y todavia retuvieron siempre el nombre de *Sportulas*, atendido el origen de las cestillas,guardandose en la forma de sus pagas la antigua costumbre, y aun comunicando, ò estendiendo de aqui el nombre de *Sportulas* a los salarios, honorarios, presentes, y otro qualquier genero de dadivas, que solian pagar, dar, ò repartir entre los Magistrados, como consta de la *l.1.& 2.Ne quid lætitiæ publicæ,in C.Theod.l.1.de expens.lud.eod. C.Novell.Iustinian.*105.*de Consulib.* Symmach.*lib.3.epist.*59.*&* 61. *& lib.6.epist.*81.*lib.4.epist.* 55.*lib.9.epist.*124.donde lo nota bien Francisco Iureto,Ludovic.Carrion.*lib.2.emend.cap.6.* Ioann.Savar. ad Sidon.*lib.8.epist.6.* y todos los que escriven *de verbis iuris, verb.Sportulæ*, y antes de ellos Asconio Pediano *in 2.in Verrem*, donde dize : *Numisma verò sportula dictum est, quia sportæ,seu sportulæ erant nummorum receptacula.*

470 Y que * esta pitança,o distribucion, de que voy hablando, no entre, ni pueda entrar en nombre de salarios, propinas, y emolumentos, ni regularse por sus reglas , sino por las de los honores, y preheminencias, que se hazen, y guardan a los Consejeros, y a mi expressamente me concede V.M. por mi titulo, hazese mas evidente,y notorio, por la celebre,y comunmente recebida doctrina de Bald.en el *cons.*419.*incipienti, Ad evidentiam,vol.*1.donde haziendo distincion en lo que se comprehende debaxo de estas palabras, *jurisdiccion,dis-*
471 *trito, y honor* , resuelve, * que *ad Honorem pertinent* todas las cosas, que se dan mas por gracia , y en muestra de estimacion , caricia, y agasajo, que de salario,o obligacion ordinaria:y trae el exemplo en lo que los Pueblos,ò Iglesias suelen dar a sus Prelados quando vàn a visita: *Honor autem*, inquit, *est,quando in iucunda visitatione Domini Archiepiscopi, fiunt ei honorantiæ,sicut sunt xenia & caritiæ, seu blanditiæ, quæ fiunt pro ipso visitando,vel misso ab eo,& similia: Ad istam etiam honorificentiam pertinent omnes operæ obsequiales,& reverentiales, vt in c.1.§.similitèr,quib.mod.feud.ammitt.&c.* Y lo mismo enseño en el *cap. licèt causam , de probat.* diziendo, que *Honorantia est actus, qui alicui tribuitur, vel exhibetur in signum honoris, habens aliquam vtilitatem, vel exhibitionem operarum, vel signum obedientiæ,l.si non sortem,§.libertus, D.de cond.indeb.l.Honor, D.de obsequijs,l.Civitatibus,D.de legat.*1. Y exemplificandolo muy en nuestro proposito

en

en el recebimiento, que los subditos suelen hazer a su Prelado, *quando vadunt ei obviam honorificè, & procesionalitèr cum palmis olivarum, & similibus reverentijs.*

Estas doctrinas de Baldo, refieren, y aun trasladan, y siguen a velas llenas de aprobacion, Abb. y Felin. *nu.2. in eod. cap. licèt causam,* Aymon Cravet. *cons.672. col.1. & cons. seq. volum.4.* Card. Tusch. *litt. H. conclus.154. pag.357.* & Martinus Magerus, transfiriendolas a los Patronos de las Iglesias, y Monasterios, *de Advoc. armat. cap.1. nu.88. pag.13.* Y yo añado, aun mas en los terminos de nuestra question, lo que notablemente, despues de otros, dixo Conano *lib.4. Commentar. cap.15. num.7.* que * *Honorarium est, quod Magistratibus, aut eorum Ministris solvitur, honoris potiùs, quàm necessitatis causa. Unde & nomen habet, nec exigi debet, aut peti, sed accipi, si offeratur: dicitur enim propriè Honorarium, quod ad honorem pertinet.* Y lo que arriba *nu.450.* dexè notado, ex Ponte, & alijs, de * las distribuciones de sal, heno, y azucar, que dize se dàn en Napoles a los Regentes, llevandolas aun duplicadas, quando son promovidos de vnas a otras Plaças, y siempre las llama *Honorancias*, diziendo: *Quòd promotus ad maiorem dignitatem, retinet Honorantias minoris, & sic practicatur in Præsidentibus Regiam Cameram, assumptis ad dignitatem Regentium Regiam Cancellariam; habent enim honorantias salis, fœni, & sachari, non solùm vti Regentes, sed vt olim Præsidentes, &c.*

472 (beside "cap.15 ... Magistratibus") — 473 (beside "nu.450 ... las distribuciones de sal")

Et adhùc, aun mas en nuestros terminos, hablando de las velas de la Candelaria, y que * el darlas a los que intervienen en esta fiesta, y solemnidad, como las acostumbran a dar en muchas Iglesias, sea oficio de mera gracia, y muestra de honor, vrbanidad, y buena correspondencia, sin que esto entre, ni pueda entrar en nombre de salario, ni considerarse como emolumento pecuniario de cada año, ni adquirirse porque se aya dado algunos, obligacion precissa de continuarlo en los que se siguen, es doctrina celebre, y original de Federico de Senis *cons.155. Quæro an laici*, à quien refiere, y sigue Baldo (aunque alegandole por de Oldrado) *in tractat. de præscription. fol. 49. col.3. vers. Decimoquinto quæro*, Felinus *in cap. causam quæ, de præscriptionibus*, Greg. Lopez *in leg.15. tit.1. part.1. verb. De officio, in fin.* Gutierr. *lib.2. Canonic. quæst.21. nu.159.* y otros que refiere Cerola *in praxi Episcop.1. p. verb. Candela benedicta, num.2. & verb. Præscriptio, nu.3.* Riccius, & alij apud Augustinum Barbosam, qui nihil intactum 474

 omi-

omisisse videtur, *in tract. de offic. Paroch. cap. 24. nu. 6.* vbi agit: *An laici possint agere contrà Clericum Parochialem, vt servet eis consuetudinem dandi candelas in die Purificationis?* y refiere los mas de los
475 Autores citados. Y tratando de * lo que en esto guarda la Santa Iglesia de Toledo, Primada de las Españas, el docto, y grave Varon Alfonso Perez de Lara, que despues de aver passado por tantos Tribunales, y aver sido proveìdo en Plaça de Alcalde de la Real Audiencia de Lima, quando yo en la de Oidor, aunque no passò a servirla, fue meritissimo Canonigo Doctoral de la misma Iglesia, *in tract. de Anniverſ. & Cappellan. lib. 1. cap. 12. ex nu. 26.* donde dize, que en ella se acostumbra in die Purificationis, & in Festo Corporis Christi, dar estas Candelas: *Puræ, albæ, & mundæ ceræ, voluntariè tamen, non solùm civibus: sed aliquando mittunt extrà Civitatem Domino Nostro Regi, & Nobilibus suæ Cameræ, ornatricibùsquè Reginæ in magna abundantia, plus minusvè, secundùm voluntatem Operarij illius Ecclesiæ.* Y que algunos años las dexan de embiar con cuidado, por quitar duda; *Et vt sciatur, quod illa præstatio Candelarum procedit ex mera liberalitate, & voluntaria facultate Ecclesiæ, ob quod non inducitur possessio, nec præscriptio, etiam tempore immemoriali, &c.*

476 Y a esto mismo deviò de mirar* el Concil. Mediolan. 3. sub Gregor. XIII. ann. 1573. *tom. 9. Concil. pag. 516. sub tit. quæ ad sacramentalia, & Sacramenta pertinent, §. quod pietatis, cum seq.* donde dispone, que las velas desta Festividad de la Purificacion, no se puedan pedir, ni pidan, como por via, y a titulo de obligacion, y tributo por los Legos, especialmente no se hallando presentes en la Iglesia para recibirlas; y que solo se dèn de gracia a los que en ella estuvieren, que es lo que dà a entender Bautista Mantuano, que se hazia en su tiem-
477 po, * en los versos que dexè citados *sup. nu. 463.* arrojandolas los Sacerdotes despues de benditas al pueblo, y este, concurriendo, abiertas las manos a recebirlas:

Ecce Sacerdotum cera flagrante coruscant
Agmina: quæ turbam faculas iaculantur in omnem, &c.

que assi emiendo, y se ha de leer sin duda este verso, aunque vulgarmente en los impressos de letra antigua, en lugar de *Faculas*, dize *Facultas.*

Y para mayor comprobacion de que esta distribucion sea, y se llame Honor, o Honorancia, y no entre en nombre de emolumento,

es tambien argumento evidente lo que muchos, y graves Autores observan en ella: diziendo, * que como a los Patronos de alguna 478
Iglesia en muestra de serlo, y por el honor, y preheminencia, que como a tales se les deve guardar, se les dà, y suele dar en ella, y en sus Processiones el mejor lugar, y el salirlos a recebir, y saludarlos, el darles la paz, y thuribulo, y en muchas partes alimentos, y el rezar por ellos, y el no los citar para pleitos, sin pedirles primero licencia, y otras cosas semejantes, de quibus *in cap. a nobis, cap. prætereà, cum alijs, de iur. Patron.* donde latamente las prosiguen Panormitano, y Felino, Paulo de Citadin. Roch. de Curt. Lambert. y todos los que han escrito *de iur. Patron. verb. Honorificum*, Ludo. Roman. *cons.* 339. Bald. *cons.* 368. Petr. Surd. *lib.* 1. *de alim. q.* 22. *nu.* 14. Tusch. *litt. P. concl.* 137. y otros muchos que refiere Iuliano Vivian. *in prax. iur. Patron. lib.* 1. *cap.* 2. *ex num.* 12.

Assi tambien, * al mismo honor, y preheminencia pertenece, dar- 479
les Candela bendita, y mayor que a los demàs este dia, y Palma en el Domingo de Ramos, y que vayan con ellas en la Procession al lado del Prelado, y que de este Honor se adquiere, è induce probança, y quasi possession del derecho de Patronazgo (como de otros actos, de que trata latamente Mascardo *de probat. concl.* 959. *per tot.* y Viviano *in d. praxi iur. Patronat. lib.* 11. *cap.* 15. & 16.) lo dize expressamente Vincencio de Franchis en la *decis.* 85. donde trata si dos hermanos son Patronos in solidum, si se les ha de dar vela à ambos, ò al mayor solamente, ò si han de alternar por años el recebirla. Y en toda esta decision singulis propè verbis, llama *Honor*, y *Honorancia* a este acto. Y lo mismo haze Estephano Graciano *discept. Forens. tom.* 3. *cap.* 552. *nu.* 31. 32. & 35. refiriendo a Franchis, y tres decisiones de Rota, que tratan dello.

Y no và lexos del mismo intento, lo que despues de Baldo, y Cardenal *cons.* 54. *incip. Decanus Ecclesiæ*, enseña Felino *in cap. cùm olim, in princ. de re iudic.* diziendo, * que aunque el texto *in cap. de cætero,* 480
de Cleric. non resid. llama *victualia* à las distribuciones quotidianas, que por la interessencia en el Coro, y Divinos Oficios ganan, y reparten entre si los Canonigos, y otros Prebendados de las Iglesias, verdaderamente no son, ni se deven tener, y juzgar por meros salarios, ò alimentos, sino por vna dispensacion, ò distribucion honorifi-

ca, que se haze como en premio, y satisfaccion de aquella asistencia; cuya opinion, & sic quod dictæ distributiones veniunt nomine *Honoris*, non grossæ massæ, vel emolumentorum præbendæ, vel fructuum beneficij, aut residentiæ, despues de larga disputa, sigue Cesar de Grassis *decis.* 116. *aliàs* 5. *sub tit. de præbend. nu.* 1. Covarr. *lib.* 3. *variar. cap.* 13. *nu.* 1. *in princip.* y otros infinitos que refiere Moneta en el Tratado peculiar que hizo *de distribut. quotidian. q.* 6. *per tot.*

481 El qual, en comprobacion de ella * alega el texto *in Extravag. postulasti de præbend. inter communes*, Concil. Trident. *sess.* 24. *cap.* 12. *de*
482 *reformat. vers. Præterea*. Y dà por razon, * que aquellos se llaman propriamente frutos, y emolumentos de vna Plaça, ò de vna Prebenda, que realmente provienen, ò proceden de ella, *l. item si fundi*, §. 1. *D. de vsufruct.* cum alijs notatis à Rebuffo *in l. vsura, D. de verbor. signific.*
483 Pero * en las distribuciones quotidianas, aunque es verdad, que a titulo del Beneficio, ò Canonicato, se dà derecho al Prebendado para percebirlas, *cap. dilectus el* 1. *de præbend.* idem Moneta *q.* 2. *ad fin.* no por esso son vistas proceder immediatamente, y por si, de la Prebenda, ò por razon de ella, sino que antes principalmente se dàn, y reparten por razon de la asistencia, servicio, y trabajo de la Iglesia, y en Honor del Culto Divino, en cuya contemplacion se distribuyen, como tambien lo dize latamente Augustin Barbosa *in tract. de Ca-*
484 *nonicis, cap.* 21. Y que * aun para la impetracion de los Beneficios, no entren las distribuciones quotidianas en la suma, ò computo de sus frutos, lo dixo con Magisterio Oldrado *cons.* 118. y la Rota *decis.* 138. *quando impetratur, in novis.*

Y de este supuesto passa Felino, *vbi supra* à otro, que aun concier-
485 ne mas a nuestro proposito, que es * de la reparticion de las velas de cera, que en los entierros se hazen entre los Prebendados, y si las podrà llevar dobladas, el que tuviere dos calidades, ò dignidades, y resuelve que si, porque no son salario, sino honores, y preheminencias, cerca del qual punto, y del de las distribuciones, y quando pueden duplicarse en vna persona, escriviò tambien lata, y doctamente Petr. Cened. omninò videndus *in suis quæstionib. Canonicis, cap.* 45.

486 Con que me parece puedo dar fin a este Discurso, * sin temer la censura de averle dilatado, pues juzgo no he salido de los compases de su materia. Y siguiendo el consejo de Quintiliano *lib.* 4. *Institut.*

orat.

orat.cap.2. Nos brevitatem in eo ponimus, non vt minus, sed ne plus dicatur, quàm oportet. Y enseñado de Plinio Iun.*lib.5.epist.6.* de quien tambien hago memoria 1.*tom.de Indiar.iur.lib.1.cap.1.n.4.Primum Scriptoris officium esse existimo, vt titulum suum legat, & identidem interroget se, quid cœperit scribere? Sciatque si materiæ immoratur, non esse longum, longissimum si aliquid accersit, atque attrahit.*

Verdad sea, * que la que en los puntos de este Discurso he pretendido probar, tiene en si justificacion tan notoria, que se pudiera contentar con menores defensas, aun quando huviera quien de contrario pretendiera ofuscarla, como en semejante caso lo dixo Ciceron in oratione pro Marco Cœlio: *O magna veritatis vis, quæ contrà hominum ingenia, calliditatem, solertiam, contràque fictas omnium insidias, facilè se per se ipsam defendat.* 487

Y mas siendo endereçado a suplicar, y persuadir a V.M. que conserve sus mercedes, y beneficios, no consintiendo, que en nada se menoscaben, sino que antes, aun en lo no bastantemente expressado, se expliquen benigna, y se aumenten colmadamente. Cosa * en que siempre deve esmerarse su Real Magnanimidad, y Grandeza, como lo dexo probado *sup.num.*128. y lo enseño advertidamente S. Gregorio *lib.12.epist.7.* cuyas palabras trasladò el texto, aunque vulgar, elegante, *in cap.1.de donationibus*, diziendo: *Hanc sibi quodammodò Nobilitas legem imponit, vt debere se, quod spontè tribuit, existimet, & nisi in beneficijs suis creverit, nihil se præstitisse putet.* Cui similis Cassiodor.*lib.1.variar.epist.12.* ibi: *Nec tamen benignitas nostra vna remuneratione contenta, Honorem geminat, augmenta procurat, & eo studio dona reparat, quasi debeat omne, quod præstat.* Et iterum *lib.2. epist.*30. ibi: *Quia Beneficialem esse Principem licet, nec intra regulas constituti potest munificentia Regalis arctari. Ira levis coerceatur gravissimis institutis; impatiens ambitio iure frænetur. Clementia non habet legem, nec debet sub angustis terminis benigna sequi, quem decet sine fine laudari.* Y lo mismo dixo en otro caso semejante el Emperador Iustiniano *in Authent. de non alien. reb.Eccles.* §. *si minus*, ibi: *Quid enim causetur Imperator, ne meliora det, cui plurima dedit Deus habere, & multorum dominum esse, & facilè dare, &c.* 488

Sirvase, * pues, V.M. de ordenar al Consejo me mande pagar la dicha Pitanza de la Candelaria, y hazer buenos los demas Ho- 489

no-

nores que he referido, que las palabras para este Decreto, de estampa las dexò Cassiodoro en las Formulas de su Secretaria *lib.1.epist.* 10. que serviran de remate deste Discurso: *Providete itàque, vt quod Benemeritis impendimus, incorrupto munere consequantur, & à quibus fidelis actus exigitur, compensatio immimuta præstetur, &c.* Salvo en todo, &c.



ME-

MEMORIAL, Y DISCVRSO DE LAS RAZONES QVE SE OFRECEN PARA QVE EL REAL, Y SVPREMO CONSEJO DE LAS INDIAS DEVA PRECEDER EN TODOS LOS ACTOS PVBLICOS AL QVE LLAMAN DE FLANDRES.

POR EL DOCTOR D. JOAN DE SOLORZANO Pereira, Fiscal del dicho Consejo de las Indias.



Año 1629.

Tantó quiſque ſublimior eſt, quantó iuſtior.

Lactant. lib. 5. cap. 16.

Prælatio illius, ſine contumelia alterius procedere non poteſt.

Tertul. Apolog. cap. 13.

SEÑOR.

EL Doctor D. Ioan de Solorzano Pereira, Fiscal de V. M. en su Real Consejo de las Indias, dize: Que ha venido a su noticia, (1) y se trata por cosa publica en esta Corte, (2) que el Consejo nuevamente erigido, que llaman de Flandres, pretende preceder al de las Indias, y entrar primero à besar la Real mano de V.M. en esta Pasqua de Navidad, y tener, conservar, y continuar el mismo lugar, y precedencia en las demàs ocasiones, y actos publicos, que de àqui adelante se ofrecieren. Y porque no solo el conseguir esto, sino aun el averlo querido intentar, ò dudar, (3) es de grave daño, y perjuizio al derecho, y autoridad del dicho Consejo Real de las Indias, (4) suplica à V.M. como Fiscal dèl, y en su nombre, (5) se sirva de mandar no se inove, ni altere el orden que hasta aqui se ha guardado, y de traer para esto a la memoria (6) las razones siguientes.

(1) LA noticia, ò notoriedad de vna cosa, basta para que el Fiscal del Consejo pueda salir a la causa, *l.3. tit.13. lib. 2. Recop.* la qual declara, y exorna Ioan. Garcia *de Nobilit. gloss.3. in princip num.31.* & Azeved. *ibidem*, donde tratan, quales se digan hechos, ò casos notorios; de que tambien escrivieron mucho otros muchos Autores, que refiere Iul. Claro *lib.5. recep. sentent. §. fin. q.9.* Prosp Farinac. *in prax. crim. q.21.* Card. Thuscus *pract. concl iur. litt. N concl.7.* & novissimè August. Barbos. *in collect. ad cap. quoniam 10. nu 4. post glos.* ibi, *verb Manifestum, de filijs presbyter.*

(2) Lo que en la Corte se haze, ò trata, y mas en causas tan graves, se puede llamar, y tener por notorio, no solo en ella, sino en todo el mundo; argum. *l. Roma 33. D. ad Municip. l. relegatorum 7. §. si cui planè, D. de interdict. & releg l. in Orbe, D. de statu homin.* cum alijs, quæ tradit Alciat. *lib. 2. dispunct cap.21.* Guill. Forner *lib.1 select cap.13.* Franc. Iuret *in notis ad Symmach. pag.184.* quibus addo Cassiodorum *lib.11. var. epist.2.* ibi: *Sedes illa toto Orbe mirabilis, quæ licèt generaliter Mundo sit præstita, vobis etiam cognoscitur & localiter attributa*: y mas en nuestros terminos, *eod. lib. epist.7.* ibi: *Benè siquidem terrarum oculis offertur, quod in illa Civitate peragitur.*

(3) Que solo el formar competencias donde se deven reconocer ventajas, sea vn cierto genero de vitoria, se prueva muy bien con aquellos vulgares versos de Ovidio *lib.13. Metamorphos.*

——— Non est tenuisse superbum,
Sit licèt hoc ingens, quicquid speravit Vlysses,
Ipse tulit pretium iam nunc certaminis huius,
Qui cùm victus erit, mecum certasse feretur.

y que lo llano, y claro no se deva poner en disputa, *l. continuus, §. cùm ita, D. de verb. oblig. l. ille aut ille, §. cùm in verbis, D. de leg.3.* cum multis alijs, quæ congerit Ioann. Cæphal *cons.28. n.55. vol.1.* Petr. Surd. *cons.7. n 62. & decis.246. n 12.* & novissimè D. Ioan. del Castillo *lib.2. controv. cap.22 à num.27. & lib.3. cap.15. num.21.* quibus addo Cassiodor. *lib.9. epist.23.* ibi: *Ad examen veniant, quæ putantur incerta. Nam quis de illa re æstimet deliberandum, vbi nihil reputatur ambiguum?*

(4) Hase juzgado siempre por grave, y de mucha consideracion, y perjuizio esta materia de precedencias, como se irà notando en este Discurso. Porque segun la sentencia de Ter-

tuliano *in Apolog cap.13*. *Prælatio vnius sine contumelia alterius procedere non potest*: y como dixo Pedro Mateo *lib.1 narrat..9*. *Nihil hic diminui potest, quin totum amittatur.*

(5) El Fiscal es parte formal en la defensa de la jurisdiccion, y autoridad del Consejo, ò Audiencia donde sirve, y reside, *l.25.tit.5.l.20.tit.20.lib 2.Recop.* assi por la obligacion de su oficio, el qual las mesmas leyes recopiladas, y de partida dizen, que es de gran confiança, è importancia, *l.1 & 2.tit.13.lib.2.Recop.& l.12 in princip.tit.18.part.4.* vbi latè Gregor.Lup. Gothofred.*in pract tit.de Fiscali*, & Ioann.Garc.*in tractat.de Nobilitat glos.5 in princip & §.1. per tot.* como porque se tiene, y juzga por parte muy principal del mesmo Consejo, y goza de todas las honras, y privilegios del vt tradit Boer. & Ioann de Montaigne *in tract de auctorit.magn Cons.in princip.* Gregor.*sup.*Calicius *in margar.Fisci*, & D.Franc. de Alfar. *de offic. Fisc.glos.11*. Por lo qual dixo Prepofito *in cap.de accusat.2.q 8 num.90.* *Quòd Fiscalis non est pars, sed quasi iudex: nam agit ea quæ sunt de officio agenda à iudice, & quasi vnum corpus cum eo constituit, & ea de causa dicitur socius iudicum.* Esta dotrina refiere, y sigue Bernardo Diaz *in praxi criminal cap.5.* Azevedo *in dict.l 3 tit.13.lib.2.Recopil.* Alfaro *vbi supr.glos.34.§.8.num.225.* y mas copiosa, y dilatadamente Aimon Cravera *cons.168.num fin vol 1.* donde dize, que no solo se ha de juzgar por compañero, sino por hermano de los iuezes: y Ant.Rubeo *cons.86.num.1.* donde no solo resuelve, que el Fiscal es del Consejo, sino que passa a disputar, *an Fiscalis antiquior sit præferendus Consiliario noviori.* Y Pedro Gregorio junta assimesmo otras cosas para el proposito, *lib.*[illegible]*.syntagmat.cap.*, *nu.*[illegible] refiere, que en Francia los Fiscales son Consejeros, y tienen voto en todas las causas que no tocan al Fisco. Y Antonio Fabro en su Codigo *lib.1.tit.2 diffin.49.num.*[illegible] los llama Procuradores generales. Porque se pueden introducir en qualquier negocio, y su principal oficio, aun quando siguen causas particulares, es mirar por las publicas *l licitatio.§.quod illicita.de publican.& vectigal.* Cicero *in*[illegible]*.Verrina*, Farinacius *in prax.crimin.tit.de inquisit quæst.1.num.10.*& Petrus Caballus *resolut.criminal. centur.1.casu 114.*

(6) Hablase con este respeto, porque se presume que el Principe tiene sabidas todas las leyes, y razones del derecho *l omnium 19.C.de testament.* ibi: *Toto iure quod in nostris est scriniis constitutum*: vbi Iass.& eius Addition.[illegible]*cap.*[illegible]*.de constitut lib.6.* ibi: *Licèt Romanus Pontifex, qui iura omnia in scrinio pectoris sui censetur habere.* Y assi dize Inocencio III.*in cap.sæpè 44 de appellation.* que el Pontifice no tiene necessidad de ser informado en los puntos que consisten en derecho, ibi: *Cùm frequenter iuris quæstio moveatur, cuius apud nos probationes necessariæ non existunt.* Y la *ley penult.ad medium, vers.Bellissimum, C.de his quib.vt indign.* dize, *quòd Imperator est totus Philosophiæ plenus*, quod qualiter intelligendum sit, tradunt Gloss.& DD.*in d.cap. 1.de constitut.lib 6.*Bald.& Iass *in l.præscriptione, C.si contra ius vel vtilit publ.* idem Iass & Paul. Castrens.*num.2 in d.l penult.*Alexand.*cons.195.nu 12.lib.2.* Portius *in §.mariti, num.4.institution. de nupt.*Romanus *cons.327.num.5.*Ioann.Monach.*in cap cupientes num.32.de elect* Paul.Fuscus *in tract.de visitat lib.2 cap.20 num.1.* Belencinus *de charitativo subsid.quæst.60 num.29.* Redoan.*de reb Eccles non alienand.rubr.2.num 52.*Ioann.Gutier.*cons.5 num.18.*Ego *in meo tract de Indiar iur. lib.2.cap 24 num 97.* vbi hoc intelligendum esse probo, habita nimirum contemplatione peritissimorum Consiliariorum, quos Principes secum semper habere solent.

(7) ESte vocablo, *Aguinaldo* algunos dizen ser Latino, y le quieren derivar del nombre *Xenium*, ò *Genium* quasi *Genaldo*, por juzgar que se dava en los dias de nacimiento. Pero pienso que se engañan, porque *Xenium* no significa sino la dadiva que se dà a los huespedes: ξένος enim propriè hospes dicitur,

I.

QVE este acto de entrar en tal dia los Consejos, y Consejeros de V.M. a besar su Real mano, y gozar, como en Aguinaldo, (7) de su vista, y presencia, es el que entre ellos se tiene, y estima por de mayor grandeza, y autoridad. (8) Y parece se conserva en España, en vez, ò imitacion de la adoracion de la sagrada Purpura, (9) y de otros modos, y ceremonias de saludar, y venerar a sus Princi-

pes,

pes, que antiguamente observavan los Romanos, y otras Naciones.(10) Saliendo los Ministros mas hõrados, y lustrosos con este favor, (11) y quedando juntamente el mesmo Principe mas gustoso, por averse agradado de nuevo en vèr, y reconocer a los que dignamente promoviò para semejantes oficios. (12)

II.

tur, como despues de otros Autores que refiere, lo siente, y prueva Iuan Calino *de verb. iur. verb. Xenium.* Y assi dexada esta etymologia, otros le hazē Arabigo, otros Griego, otros Hebreo, como consta de lo que junta D. Sebastian de Covarrubias *en su Tesoro de la Lengua Castellana*, y Bernardo Aldrete *en el Origen de la mesma Lengua, lib. 3. cap. 15. pag. 365.* El Maestro Sanchez Brocense *en su Etymologico manuscripto* dize, que es Hebreo, y que propiamente se ha de dezir, *Aguinoldo*, que es, *Dame mi dadiva en honra del nacido.* Como quiera que sea, consta ser costumbre entre los Romanos, embiarse por este tiempo, en que los Christianos celebramos la Pasqua de Navidad, y ellos los Saturnales, ciertos presentes, que llamavan *Apophoretos* de los quales trata mucho Marcial, y sus Interpretes *en el lib. vlt. de sus Epigramas*, y Suetonio Tranquilo *in Domitiano*, y otros Autores, que refiere Calepino *verb. Apophoreta*, donde escrive que eran, *Munera quæ dari solent Saturnalibus, quem morem hodie quòque servant mense Decembri, in Natali Salvatoris, & initio anni.* Y Cassiodoro muestra *en el lib. 11. de sus varias, epist. 17.* que en la mesma Pasqua, y por honra, y celebracion della, se solian publicar las mercedes, y oficios que los Principes hazian, y davan a sus Ministros, y vassallos, sic inquiens: *Si hodierno die redemptionis invenimus natale remedium, si cælesti beneficio panditur spes salutis, convenit etiam nos longo labore fatigatis gaudij deferre medicinam: vt superna bona, quæ periclitanti mundo collata sunt, generaliter sentiantur, &c.* Estos presentes se davan tambien por los Emperadores Romanos en el principio de cada año a sus Abogados, y a las personas a quien querian honrar, y los llamavan *Strenas*, de que hizo mencion la Glossa *in l. laudabile, C. de Advoc. divers. iudic.* Y segun Symmacho *en sus Epistolas*, al qual refiere, y sigue Turnebo *lib. 10. adversar. cap. 10.* Scarda Calin. Calepin & alij *eod verb.* tuvieron principio desde el tiempo del Rey Tacio: *Qui verbenas fœlicis arboris, ex luco streniæ, anni novi auspices primus accepit.* Y que esta costumbre se aya continuado entre los Christianos, embiandose presentes por este tiempo vnos a otros, lo muestra bien Baptista Mantuano *en sus Fastos 1. die Ianuarij*, diziendo:

Christigenæ Regale genus, Regalia festa
Advenere. Togas opus est proferre nitentes.
Atque simul pompis ad templa frequentibus ire.
Exornate lares, longo torrete sudla
Exta veru Genio licet indulgere; propinquis
Mittite dona; inopes, vt eant communia totum
Gaudia per vulgus; mensis pascantur opimis,
Vos locuples aperite penu, quibus horrea plena,
Ære graves loculi, varia quibus alite cohortes
Mane fremunt; quibus in stabulis armenta gregesque;
Huc conferte dapes, quidquid dederitis egeno,
Fœnore centuplici reddet Deus, &c.

y con no menor elegancia Hieronym. Claravacæo *en el primer libro de sus Fastos sagrados, fol. 7.* por estas palabras:

Accipe digna loquar, quare det muneris vsum
Argenti, atque auri munera parva senex.
Hoc didicere patres puero dare muneris vsum,
Annus vt hoc solo munere lætus eat.
Aut quia syderea stellatus fronde capillos
De pura Christus Virgine natus erat.
In quo certa omnis posuit vestigia mundus,
Sub cuius nostra est numine firma salus.

Que

(8) Que sea, y deva ser de gran estimacion, y autoridad para los Ministros, y vassallos el tener ocasion de entrar a gozar de la vista de su Rey, dixolo muy bien Cassiodoro *lib.8. epist.4. Iure siquidem de se benè arbitrabitur æstimatum, qui Regium meretur alloquium, quia dignitas est subiecti, affatus meruisse dominantis:* y mejor *en el lib 10.epist.13.*ibi:*Certè munus est videre Principem,*& *lib.12.epist.8.*ibi: *Quia præmium est vitæ Domino viuente servire, cui nec culpa celari, nec bonum possit abscondi, Militiam vestram transcenditis si rerum Domino placere possitis. Nam cui nos parere contendimus, magnus provectus est, si mereamini ad eius placidos venire conspectus. Nam quoties læto Principi occurritur, efficaciter beneficia postulantur:* & *lib.3 epist.22. Festinat enim ad Principem, qui vel solùm potest videre propitium. nam cuilibet habere nostra colloquia, munera credit esse divina.*

(9) De la salutacion, ò adoracion que se hazia a los Emperadores Romanos tocando, ò besando su vestidura Imperial, que era de purpura, haze noble, y repetida mencion el derecho *in l.3.de domest & protect in C.Theodos l.6.C.de Advoc.divers iudic. l 1.C.de Comit.& trib. schol.lib 12 l.4 C.de Consul.eod.lib.* y en otras muchas que citan Brisson.Prateio,Scard.Calino, y otros *de verb.iur.verb.Adorare.* Aunque la *l.2.C.de fabricens lib.11.* mudò la frasis, y en lugar de *Adorare sacram purpuram*, dixo, *Adorare Principis æternitatem* y la *l.1. C.de silentiar.lib.12. Vt tam in adoranda nostra Serenitate.* Cassiodoro *lib.1.epist.2.* llamò por esto *adoranda* à la purpura, y encareciò mucho el cuidado que se avia de tener en su beneficio: *Adorandi muricis preciosissimam qualitatem:* y haze memoria desta ceremonia *lib.11.epist.20. & 31. & alibi passim* Tambien trata della Amiano Marcelino *lib.21.Verùm cùm primitus visus adorandæ purpuræ datam sibi copiam advertisset,* Notitia vtriusque Imperij *in tit.de Princip.agen in reb. Qui adorata Principis clementia cum insignibus exibat,* Zonar.*in Iustinian.tom.3.* donde dà a entender, que los que merecian conseguir esta honra se postravan en el suelo, y besavan el pie del Principe y esto es en rigor lo que significa la palabra, *Adorare*, que es *procumbendo venerari*: como lo advierte Lauren.Valla *lib.5.elegant cap.11.* aunque esto no ha sido tan vsado, como luego dirèmos. Y de aqui naciò el dezir Seneca, *Adoratos imbres*, id est populo optatos & salutatos, vt annotat Turnebus *3.adversar cap.8.*& Petr.Pithæus *lib.1.cap.7.*

(10) Quan varias ayan sido, y sean en todos tiempos, y Naciones las formas, y ceremonias de las salutaciones, especialmente, quando se entra a hablar a los Reyes, y Principes Soberanos, podrà constar de lo que latamente refiere Speculat. *in tit. de legato, §.1.num.2.* Lucas de Pena *in l.vnica,C.de Comitib.qui Provinc reg lib 12.*Polid.Virg. *de inventor.rer.lib.3.*Cassan.*in Catalogo glor.mundi,2.par consider.6. per totam,* y otros muchos Autores que refiere Stephan.Gratian *disceptat forens.cap.284. num.1.62. & seq.*Pat. Gabr.Vazquez *in opusc. de adorat. lib.1 cap.2 & seq* Adrian.Turneb *lib.2 adversar.cap.11.* & Lælius Bisciola *lib 7. horar. subsecivar cap.14.*Pero entre las mas antiguas, y comunes es la que aun oy dura, y se vsa de hincar la rodilla, y besar la mano del Principe, y hazer primero algun ademan de besar la suya el que haze la salutacion, ò reverencia, como se colige del lugar de Iob, *cap.31.vers.27.*ibi: *Et osculatus sum manum meam ore meo*:donde juntò muchas cosas el doctissimo P. Iuan de Pineda, y D.Sebastian de Covar.*in d.Thesaur verb Besar,*Bisciola *sup.* dōde dize, q̃ de aqui pudo tomar la etimologia la palabra, *Adorar, Quasi manū ad os admovere.* Y a esto mirā las palabras de S.Geronimo *Apolog.1 in Ruffin.*dū inquit:*Qui adorant solent deosculari manum, & capita submittere: quod Iobus elementis se fecisse negat:* y las de Plinio *lib.28 cap.2.* donde dize, que en la adoracion de las cosas sagradas: *Vetus hic, non apud Romanos modò, sed & apud alias plerasque gentes ritus fuit, vt dextra manu labris admota, & ad osculum relata, capite submisso, corpus dextro versum circumagerent: quod in adoratione civili (sic enim vocare liceat) nescio quomodo nuper tandem à nobis simiolis receptum est.* Los Reyes Persas davan a besar el pie, como lo dize Brissonio *de Imp.Persar.* Cæl.Rhodigin.*lib.2 antiq lect.cap.33.* Bisciola *dict.cap.13.& 14.* y a su imitacion començò en Roma à hazer lo mesmo Heliogabalo, y Maximino el moço. Pero Alexandro Severo, Maximino el viejo, y otros Emperadores modestos, y mas advertidos, nunca lo consintieron, como lo testifica Elio Lamprid *in Alexand. Ipse adorari se vetuit, cùm iam cœpisset Heliogabalus adorari more Regum Persarum,* Iul. Capitolinus *in Maximinis: Nam in salutationibus superbissimus erat; & manum porrigebat, & genua sibi osculari patiebatur, nonnunquam etiam pedes: quod nunquam passus est senior Maximinus, qui dicebat. Dij prohibeant, vt quisquam ingenuorum pedibus meis osculum figat.* Lo mesmo dize Alex and. ab Alexand *lib 2.Gen cap 19 & lib.4. cap.17 in fine,* notando a Iulio Cesar: *Qui Pompeio Pœno agenti gratias, pedem cum soculo aurato oscu-*

osculandum dedisse legitur. Y asi esta ceremonia de besar el pie, solo se ha conservado ò reservado en el Romano Pontifice, por las causas, y razones que junta Ioseph. Stephano Valentino en su Tratado *de osculat pedum Pontificis*, y Marco Antonio Mazzarono en el Tratado *de tribus Coronis Pontificis*, & *de osculo pedis*, y aun en ellos la llaman Tyranica, y la notan, y reprehenden con palabras bien atrevidas Ioan Cuspiniano, y Baptista Fulgoso *lib* .. *memorab cap.1.de priscis institution.fol.60.& lib.9.cap 5.de superbia fol.329*. a cuyas calumnias satisfacen los dichos Autores.

(11) Que de la vista, acatamiento, ò besamano del Principe, salgan siempre sus Ministros, y Magistrados con nuevo lustre, y esplendor, dixòlo elegante, y repetidamente Casiodoro *lib.6.var.epist.23.Exeunt à nobis dignitates relucentes, quasi à Solis radix* otra letra dize, *quasi à Sole radij, vt in Orbis nostri parte resplendeat custodita iustitia*, & *lib.11.epist.20. Quapropter spectabilitatis honore suffultus inter Tribunos, & Notarios venerandam purpuram adoraturus accede, vt per sacros adspectus Principis tuæ subsistat firmitas dignitatis* & iterum *epist.31. Inter Domesticos, & Protectores sacram purpuram adoraturus accedat, vt venerandis clarificatus adspectibus, militaribus excubijs se gaudeat liberatum*.

(12) Que tambien los Principes reciban gusto en vèr, y reconocer sus Magistrados, son palabras del mesmo Casiodoro *lib.4. epist.3. Quia de claritate servientium crescit fama dominorum. Tales enim provehere Principem decet, vt quoties Procerem suum fuerit dignatus aspicere, toties se cognoscat recta iudicia habuisse*.

II.

QVE entre los muchos, y graves Consejos que V.M. tiene en esta su Corte; los quales en autoridad, letras, y prudencia de sus Ministros, y en los salarios, y honras que de ordinario reciben de V.M. exceden à quantos hasta oy se sabe que ayan tenido, ni tengan otros Reyes del Mundo, como aun los Escritores estraños lo reconocen. (13) Este de las Indias ha conservado siempre el punto, y estimacion que es notorio: desvelandose en el servicio de V.M. y mayor aumento de su Real hazienda. (14) Y asi no parece justo quede perjudicada, y menoscabada su autoridad por aventajar la del de Flandres, (15) en dia en que los demàs salen tan medrados, y vfanos de la Real, y gloriosa presencia de V.M. (16) Ni que con èl solo (sin aver causa que le diferencie de los demàs de la Corona de España) se intente esta novedad, (17) la qual siempre es sospechosa, y mal admitida en derecho, (18) y no se deve introducir, sino ay apretadas, y vrgentes necesidades que la requieran, ò evidentes, y eficaces razones que la persuadan. (19)

III.

(13) DExando lo comũ, y vulgar de la necesidad que los Reyes tienen de Consejos, y Consejeros, y de la autoridad, y honras que les deven dar, y hazer, de que trata la *l.3.tit.1.part.2.l.1.tit.4.lib.2.Recop.* y han escrito muchos Autores, que Yo novisimamente junto, y refiero en mi Tratado *de Indiar iur. lib.3. cap 2.num.1.cum seqq.* Es muy conocido, y encarecido por todos lo que aqui se apunta de los Consejos de nuestros Catolicos Reyes de España, de cuya eminencia, y excelencia trata docta, y copiosamente el Lic. Pedro Fernandez Navarrete, Secretario meritisimo de V.M. *en sus Discursos Politicos, cap.2. & 3.* donde refiere al Cardenal Paleoto *de sacr.Consist. Consul.* el qual alabando el govierno del señor Rey D. Felipe II. el Prudente, abuelo de V.M. dize, que no podia dexar de ser acertado, porque tenia distribuidos sus negocios, *Pro summa Imperij potentia & Regnorum amplitudine per varias Senatuum classes, vt nihil sit grave, quod non priùs cum selectisimis ordinum viris pro rerum conditione communicandum putet.* Lo mesmo encarece Camilo

nilio Borrelo *de præstantia Regis Catholici,cap.66.* donde haze relacion de todos los Consejos de V.M.y en el *num.1.* entra confessando, que exceden en esto a todos los Principes del mundo, por estas palabras: *Tribunalium conventus Magistratuum iustitiam ministrantium, plures habet Rex Catholicus. In quo excedit non solùm Christiani Orbis,sed totius mundi Principes alios. Et in iis supremi, ac spectatissimi Principes viri existunt, quorum iudiciis, ac virtutibus totus orbis posset recto tramite gubernari.* Y en el mesmo *cap.num.penult.* dize las honras,y mercedes que suelen hazer a sus Consejeros: *Rex autem Catholicus virtuti deditos ad culmina Magistratuum extollit, stipendia liberalissimè tribuit, & ob merita aliquorum quandoque stipendia duplicat, ex Regio thesauro, atque ærario illa exhiberi faciendo; aliquos etiam provehit ad Consiliarij Status, ac Bellici gradum, Comites creat alios, Marchiones, Duces,ac Principes, virtutem sic erigendo, vt scientia præditi irremunerati non transeant, alijque discant virtutibus incumbere, Regique fidele servitij obsequium exhibere, vt ijs stimulis, quandoque tumidis ac superbis, allecti mortales, in hoc mundo suam mercedem habuisse gaudeant, &c.*

(14) Las honras,y premios han de proporcionarse con los meritos, y servicios,*l. Attilius Regulus,D.de donation.*ibi: *Sed Officium Magistri, quadam mercede remuneratum, cap.relatum de testament.*ibi: *Iuxta servitij meritum,l.& virtutum,C.de statutis & imaginib.* Y assi pues el Consejo de las Indias ha servido, y merecido tanto, y le ha hallado, y halla siempre tan pronto V.M. para quanto le ha menester, en alibio de sus cuidados y en socorro de sus necessidades, justo es que sea amparado,y favorecido *l.iustissimos 3.C.de offic.Rect.Provinc.* ibi: *Iustissimos,& vigilantissimos Iudices publicis aclamationibus collaudandi damus omnibus potestatem, vt honoris eis auctiores proferamus processus.* Cassiodor.2.*variar.epist.*28. *Tribuenda est iustis laboribus compensatio præmiorum, quia exprobrata militia creditur, quæ irremunerata transitur &c.*cum alijs late traditis ab Afflict *in constitut.Reg.Neapol rub.37.num.3.*& Cassan.*in Catalog glor.mund.par.1 consider.20 fol.263.* Y que el honrar,y no desconsolar a los que sirven bien, sean los principales nervios de la Republica fue dotrina de Oldrado *cons.104.*y lo prueva, y exorna largamente Horacio Lucio *de privileg scholast in præfat.num 4.* y pudo alegar a Cassiodoro *lib.1. epist.42.* donde dize: *Remuneratio meritorum, iustum dominantis prodit imperium, apud quem perire nescit,quod quempiam laborasse contigerit &c.*

(15) Que no sea justo desfavorecer a vnos por favorecer a otros, lo enseñan los refranes vulgares de todas lenguas,y se prueva en el *cap.1 de reb Eccles non alienan.*ibi: *Non licet Episcopo, vel Abbati terram vnius Ecclesiæ vertere ad aliam quamvis ambæ in eius sint potestate,& in d.l. & virtutum,C.de statu & imagin* ibi: *Et virtutum præmia tribui merentibus convenit, & aliorum honores alijs damnorum occasionem fieri non oportet.*

(16) Lo que se introduce para favor,y aumento de vna persona,ò de vna comunidad, no ha de obrar efeto contrario,*l quod favore,C de legib.l legata inutiliter,* cum similib *de adimend. legat.* Y assi siente mas el Consejo de Indias ver prejudicar su derecho en dia que està señalado para honrar,y favorecer los Consejos,y que esperava salir tan vfano de la presencia de V.M. conforme a lo que solia dezir el Emperador Tito Vespasiano, segun refiere Suet.Tranq. y otros Autores: *Non oportere aliquem à conspectu Principis tristem discedere.* Especialmente siendo propio interes de la gloria de vn Principe, no desfavorecer a los que ha començado a honrar,y aventajar, como lo dize Cassiodoro *lib.8.epist.11.Interest nostræ gloriæ vt quorum numerum auximus eos propitia divinitate tueamur.*

(17) El intentarse esta precedencia con solo el Consejo de Indias, no aviendo contra èl mas razon, que contra los otros, dà tambien causa para sentirla mas, porque como el derecho no es otra cosa, *quàm ars boni & æqui l.1.D.de iustit & iure,* pide, y requiere igualdad en todo lo que conforme a el se huviere de determinar, y assi entiende Revardo la *l in omnibus, D.de regul.iur. In omnibus maximè tamen in iure æquitas spectanda est*, id est, *æqualitas.* Porque como dixo Ciceron *in Topicis: Valeat æquitas, quæ paribus in causis paria iura desiderat,* & *in orat.pro Cecinna: Omnibus in causis idem valebit, in quibus perspicitur vna atque eadem causa æquitatis.* Y no ha de ser diferente el efeto, donde es igual ò semejante el derecho,*l.illud, D.ad leg Aquil.leg à Titio,D de verbor.obligat.leg si socer à genero in princip. D.soluto matrimon leg. de quibus in fine,D.de legib.* cum innumeris alijs, quæ congerit Everard.*in Topic. legalib. loco à simili, & loco à pari.* Y a esto mirava el adagio antiguo, *Idem Acci, quod Titij*, segun siente Agelio *lib.3.Noct.Attic.cap.16.*(aunque Erasmo *en sus Chiliadas* lo entiende de otra manera)

Y

Y Lactant. Firmiano *lib 5. Divin. institution cap. 15. Ubi enim nò sunt universi pares æquitas non est, & excludit inæqualitas ipsa iustitiam.* Y en las leyes Divinas tambien se reprueva ella desigualdad, iuxta illud *Proverb. 20. vers. 10. Pondus & pondus, mensuram & mensuram detestatur Deus.* Como por el contrario es menor el sentimiento, quando la pena, ò la ley se guarda, y executa igualmente con todos iuxta illud vulgare, *Solatium est miseris &c* & Ovidi.:

Non ego vel primus patiar, vel talia solus,
Sæpe premit magnos ista ruina viros.

(18) Siempre el derecho reusa mucho las novedades y el alterar lo que de tiempo antiguo se ha entablado, y observado, y assi dize el I.C. Paulo *in l. minimè D. de legib. Minimè sunt mutanda, quæ interpretationem certam semper habuerunt.* Y los Emperadores Arcadio, y Honorio *in l. testamenta 18 C. de testament* aconsejan, q̃ retengamos la costumbre antigua, y fiemos della nuestros aciertos, que assi entiendo yo aquellas palabras; *Mos namque retinendus est fidelissimæ vetustatis*: porque como dixo Cornelio Gallo: *Eventus varios res nova semper habet*; y ninguna cosa nueva se puede introducir, que no estè sugeta à muchos riesgos è inconvenientes. Por lo qual aconseja Plutarco *in vita Cræsi*, y lo refiere Iusto Lipsio *contra Dialogist.* que es mejor passar con las leyes, y costumbres antiguas, aunque parezcan duras, y malas, que andar promulgando otras nuevas. Lo mismo dize Dion Cassio *lib. 52.* atribuyendolo a Augusto Cesar. Y es comun Aforismo de todos los Politicos, despues de Cornelio Tacito *lib. 15. Annal.* como lo advierte Gregor. Paliargo *en las Observaciones* que hizo *sobre este Autor, observat. 121.* y el Cochier en su *Tesoro de Aforism Politic. lib. 2. cap. 4. pag. 83.* Simancas *de R. pub. lib. 4. cap. 10. & seq.* Ioan Boter *en su razon de estado*, Lalius Zechus *de Principe, lib. 1. cap. 6. num. 10.* el doctissimo P. Iuan de Pineda *en sus Comentarios sobre el Eclesiast. pag. 85* y otros Autores a cada passo. Y en nuestros derechos se nota *in cap. quis nesciat 11. distinct. cap. consuetudines, de consuetudin. cap. fin.* vbi Gloss. *de Relig. domib. cap. unic. eod. tit. in 6.* a donde aun en hazer nuevas iglesias, ò Colegios, en admitir nuevas Religiones, nuevas Reliquias, ò nuevos Santos, se manda que vamos con mucho tiento, y recato: de lo qual tambien trata docta, y cuerdamente el Padre Pedro de Ribadeneira *in vita S. Ignatij de Loyola, lib. 2. cap. 17.* y juntando muchas cosas contra las novedades Bald. *in l. 2. de constitutio Princip.* Ioan. Nevizan. (que pone vnas palabras notables) *cons. 67. num. 9.* Menoch refiriendo a otros *cons. 302. num. 16. vol. 4.* & *cons. 748. num. 47 vol. 8.* y en el *lib 5. de sus presumpciones præsumpt. 44.* Alciat. *in eod. tract. reg. 2. præsumpt. 80.* Menchaca *de success. creat. §. 30. num. 312.* Mantua *in Enchiridion ver. singul. cap. 5.* Guillerm Forner *in l. derogatur D. de verb. signif.* Franc. Balduino *in §. sed naturalia, num. 24. & 25. institution. de iure naturali* donde dize: *Periculosa est quidem omnis in Republica mutatio legum. Nam eam sequitur repentina quædam & morum & vitæ mutatio*: y añade ser muy digno de alabança el antiguo instituto de los Locrenses, entre los quales nadie podia proponer nuevas leyes, ò nuevos arbitrios en el Senado, sin llevar atado vn lazo al cuello, con el qual era luego ahogado, si no pareciesse bien la novedad que intentava.

(19) Por ser las novedades, y mudanças de las cosas tan llenas de sospechas, y peligros, como se ha dicho, aconsejan las mismas leyes, que no se hagan sino quando precisamente parecieren inescusables, vt constat *ex d. l. 2. D. de constitut. Princip.* vbi Vlpian. I.C. inquit: *In rebus novis constituendis evidens esse vtilitas debet, vt recedatur ab eo iure, quod diu æquum visum est*: cuyas palabras parafrasea S. Thomas *in 1. 2. q. 97. art. 1 & 2.* diziendo: *Hoc solum esse debet in mutandis legibus, vt maxima, & evidentissima vtilitas ex novo statuto proveniat*: y Mario Salomonio *in comment. ad eand. l. 2. Evidens (ait) quòd non verbis adumbrata, sed quòd omnibus liquidò palàm pateat.* Y a esto mirò nuestra *l. 18 tit. 1. part. 1.* ordenando, que no se desagan las leyes, ni se mude lo yà establecido, sino fuesse contra la Ley de Dios, ò contra derecho señorio, ò contra gran pro comunal de la tierra, ò contra bondad conocida, è de tal suerte, que la sobejania, y asperidumbre del mal aventaie vna gran partida al bien, y vtil que se pretendia, y podia esperar de la tal observancia. Porque entonces la ley pierde su fuerza, y efetos, y la costumbre vendria à ser corruptela, pues lo vno, y otro se endereça al bien publico, y este suele mudarse segun el tiempo, y sus ocasiones, y circunstancias *authent. de non alienandis, aut permutandis rebus Ecclesiæ. § cùm autem, cap. non debet, de consanguinitate, & affinitate.* Y por esto dize con razon Balduinus *vbi supr.* ser digna de memoria aquella sentencia de Lucio Valerio *apud Titum Livium*: *Ex ijs legibus, quæ perpetuæ vtilitatis causa latæ sunt, nullam esse abrogandam,*

dam, nisi quam vel vsus coarguit, aut status Reipublicæ inutilem fecit: y por el contrario iniqua, y perniciosa la antigua ley de los Persas, de que se haze mencion *in histor. Daniel. cap. 6. Ne mutari vllo modo posset vllum edictum, aut lex, quam Rex Persarum condidisset*: porque aunque Symmacho *lib. 10. epist* dize: *Leges in commune bonum procedentes nunquam occasum pati*: Lo cierto es, que tambien en ellas ay su variacion, y mudança, y tienen sus incrementos, y decrementos, y con el tiempo se suelen enflaquecer, envegecer, y morir, como refiriendo algunos lugares de buenos Autores lo advierte Franc. Iureto *in notis ad Symmach lib. 12. epist.* Y Yo lo toquè en mi *lib. 1. de crim parricid. cap. 5.* donde refiero a Tito Livio, y Aulogelio, que tratan gravemente deste argumento, y los versos de Claudiano, que dize:

——— Priscàmque resumunt
Caniciem leges, emendantùrque vetustæ,
Accedùntque novæ.

III.

QVE no se puede, ni deve tener por excesso, que el Consejo Real de las Indias, sienta, y contradiga esta novedad, y procure defender su autoridad, y preheminencia, (20) pues de qualquier Iuez ordinario se dize, que està obligado no solo a conservarla, sino aumentarla. (21) Y pocos, ò ningunos puntos se pueden ofrecer mas considerables, que los que tocan en honores, y precedencias. (22) Y assi concede el derecho por su respeto varias acciones, interdictos, y otros remedios: (23) Y muchos graves Autores son de opinion, que los interesados pueden defenderlos con mano armada contra los que de hecho se los pretendieren quitar, (24) como lo pudieran hazer en defensa de su vida, ò hazienda, (25) por ser las causas de honra mas estimables. (26) Aunque esto no me atreveria yo a defenderlo, ni praticarlo, quando estuviesse presente, ò cercano el Principe, ò Iuez superior, a quien se pueda ocurrir por remedio. (27) Porque en tal caso no permiten las leyes, que libren los braços, lo que pueden componer, y determinar los derechos. (28)

IV.

(20) ALgunos han sido de parecer, que son vanas, è indignas de hõbres prudentes, y Christianos estas questiones, y competẽcias en materia de precedencia. Y assi Lactancio Firmiano *lib. 5. divin. institut. cap. 16.* dize, que aquel se sublima mas, que es mas justo; y que la justicia consiste en saberse igualar los grandes con los pequeños, y que merece mas el que no solo se haze igual, sino menor: *Nam profectò in hac sæculari vita, quoniam brevia & caduca sunt omnia, & præferunt se alteris homines, & de dignitate contendunt, quo nihil fœdius, nihil arrogantius, & nihil à sapientis ratione remotius est. Rebus enim cœlestibus contraria sunt ista, vniversa terrena, &c.* Y Nicolao Mamerano sintiò lo mismo, diziẽdo:

Semper Christicolis turpe est contendere honoris
Causa præfractè per rigidèque nimis
Hoc docet & verum est, sua nos per dogmata Christus,
Vtque humiles, mites, semper vbique simus.

a los quales versos se pueden añadir otros que pone Arumeo *ad Auream Bullam discursu 4. in fine fol. 17. & tom. 1. discurs. 2. fol. 4. & 5.* Pero sin embargo desto vemos, q̃ no ay, ni ha avido cosa mas antigua, y vsada en el mundo. El *cap. principium de pœnitentia distinct. 2.* dà a entender que tuvieron principio estas diferencias aun entre los Angeles. El *cap. licet el 2. distinct. 45.* dize, que es passion natural de los hombres anhelar por aventajarse a los otros. La Glossa en la *ley decernimus; C. de sacrosanct. Eccles.* muestra, que aun entre los Eclesiasticos es licita esta contienda, y refiere la que huvo entre los Arçobispos de Milan, y de Ravenna. Y fuerã

vanas

vanas tantas deciſiones como ày en el derecho,que tratan deſtas preheminencias, y todo el titulo *C.vt dignitatum ordo ſervetur*, ſi no ſe tuvieran por licitas, y juridicas. Y aſsi es mas cierto,que como en ellas falte ambicion,y ſobervia,ſon permitidas en ambos fueros,y que aun pecaria mortalmente,quien dexaſſe de defenderlas, como juntando infinitos lugares lo reſuelve Caſſaneo *in Catal. glor. mundi*, 1. *par.conſid.* 2. *& 9*. Tiraq *de nobilit.cap* 20. *num* 51. Guetta *conſ.*1.*in princip* Burſato *conſ.*343.*num.*1. Tiberio Deciano *conſ.*7.*num.*2.*&* 71. *lib.*3. dõde cita,y llama para eſte propoſito texto de oro el *cap.fin.diſt.*89.vbi dicitur: *Quòd dum quilibet ſervat ſuum graduum, ſocietas hæc humana in pace conſervatur*, Didacus de Valdes *de dignit.Reg. Hiſpan.in præfat.num.*12.latè Beſſoldus *in d.diſſert iurid.polit.de præcedentia, & ſeſsionis prærogativa,cap.*3 *num.*8.& Menochius omnino videndus *conſ.*51.*num.*3.*lib.*1. *& conſ.*126.*nu.*1.*lib.*2. & *conſ.*902.*num.*1.*lib.*10. donde concluye, que la defenſa deſtos derechos es digna de toda alabança,y que conſiſte en ella la juſticia diſtributiva,y la conſervacion de los ordenes divinos,y naturales: *Nam ij* (inquit) *nihil aliud mihi agere videntur quàm vt à Deo ordinata, & rectè conſtabilita tueãtur. Ita pariter ij naturam defendunt humanam,quæ* (*vt auctor eſt Iuſtin.in authen. de Monach.* § *ordinato*) *neque omnes per ordinem inter ſummos, neque rurſus omnes inter noviſsimos conſtituit. Iura quoque ij Pontificia,atque Cæſarea obſervare iuſtè ſtudent,quæ ordinum, & dignitatum gradus fore obſervandos ſtatuunt*. Deſto ſe pudieran traer muchos exemplos de todas Hiſtorias que ponen los Autores citados,eſpecialmente Beſſoldo,y Richtero *axiom.hiſt.*165. Però en Eſpaña los tenemos baſtantes, pues en eſte meſmo dia de Paſcua de Navidad dexan de entrar a beſar la Real mano de V.M.los Conſejos de Hazienda,Portugal, y otros, por dezir que no ſe les ha dado el lugar, y antelacion que pretenden. Burgos, y Toledo pleitearon tan porfiadamente,como es notorio,por la antiguedad,y primer voto en las Cortes:y para componerlas,fue neceſſario dar a Toledo la ſatisfacion que parece por el privilegio del ſeñor Rey Don Pedro, que refiere el D. Eugenio Narbona en ſu hiſtoria de la vida del Arçobiſpo D.Pedro Tenorio *lib.*1.*cap.*19.conſervando a Burgos en la poſſeſsion en que eſtava,de lo qual tratan mas largamente Garibay *en ſu Compendio Hiſtorial de Eſpaña, cap.* 23. Mariana *lib.*16.*de rebus Hiſpan.cap.*15 Anton.de Herrera *par.*2.*de la Hiſtor.gener.lib.*14.*cap* 19. Georg. Drauthius *in continuat.dierum Canicular.* Sim. Maioli *tom.*5.*colloq.*5. *verſ.Item dudum etiã*, Ambroſ Morales *lib.*15.*de la Cronica de Eſpaña,cap.*17. Otro ſentimiento igual,ò mayor tuvo la meſma Ciudad, y Reino de Toledo, quando aviendo los ſeñores Reyes Catolicos Don Fernando,y Dõna Iſabel conquiſtado el de Granada,vfanos de eſta vitoria, le añadieron a ſus titulos,y ditados,prefiriendole al de Toledo, como aun oy ſe practica. Y ſobre eſto ſu Cabildo Seglar,y Ecleſiaſtico les eſcrivieron vnas cartas muy ſentidas,y ponderoſas,cuyas copias me ha comunicado el Docto, y eminente Varon D. Ioan Baptiſta Valençuela Velazquez,Regente del Supremo Conſejo de Italia.

(21) Que qualquier Magiſtrado deve mirar mucho por el aumento de la dignidad, y autoridad de ſu Oficio,dixolo por expreſſas palabras el I.C.Vlpiano *in l.obſervandum* 19. *in fine, ff.de offic.Præſid* ibi: *Vt auctoritatem dignitatis ingenio ſuo augeat*: y en la *l.*1.*D. de poſtulan.* ibi: *Suæque dignitatis tuenda & decoris cauſa*: y la ley de la Partida 49. *in fin tit.*5.*par.*1. *Deve acrecentar la honra de ſu dignidad con ſu ſabiduria, porque no ſea deſpreciado*, cum alijs quæ latè tradit Menoch. *de arbitrar caſ.*290. *&* 521 Caſſan. *d.Catal.in præfat.col.*3.& *par.*8. *conſider.*6. Iul.Clar. *recep ſent* § *fin q.*33 *num.*26. Aviles *in cap. Prætor. cap.*3. *verb.Iuriſdicion*, Avendañ. *de exequend. mandat* 1 *par cap*. *num.*8. Redin. *de Maieſtat.Princip.fol.*32.*num.*134.& Caſtillo de Bobadilla *in Polit lib* 1. *cap.*3. *num.*34.

(22) Que las cauſas,y puntos de honores,y precedencias ſe tengan,y reputen por de grave perjuizio,y mucha importancia, es dotrina comun de infinitos Autores, que refiere Iacobo Puteo *deciſ Rotæ* 440 *lib.*2.& *deciſ.*6.*lib.*3. Seraphin *deciſ.*22.*nu.*2.& *deciſ.*81.*nu.*1. Hieron. Gonçalez *ad Regul.Cancell in proœm.*§.4.*num.*30. Stephan.Gratian. *diſcept forenſ.tom.*5. *cap.*845. *num* 1. Anell. Amatus *conſ.*30.*nu.*12.*&* 13. Regens Valenzuela *in diſcurſ.ſuæ præceden.ad finem*, & alij relati *num.*20. Entre los quales Beſſoldo *d.num.*3. dize, que Colinio, Almirante de Francia, fue de parecer, que baſtava para mover guerra juſta a Eſpaña, el aver querido quitar a ſu Reino la precedencia.

(23) Para conſervar la honra,y precedencia que a vno le pertenece,ò para recuperarla, ſi de hecho ſe la huvieren quitado, ò le perturbaren, ò inquietaren en ella, concede el dere-

 cho

cho los interdictos possessorios retinendæ & recuperandæ, y dà accion de injuria al despojado, y quiere que sea por todas vias restituido, y amparado con el oficio del Iuez, como lo coligen, y tratan comunmente los DD. despues de la Gloss. *verb. Altiori in §. aliam, inst. de bonor possess.* vbi Ioann. Fab. Angel. Platea, Scheidnevinus, Oinothomus, & alij, latè Ias. *in l. si non sortem, § liberto, D. de condict. indeb.* text. & ibi Canonistæ, præcipuè Bald. *num.* 6. Felin. & Decius *num.* 1. *in cap licèt causam, de probat.* Philip. Francus *in cap significante, col.* 1. *in fine de appellat.* Tiraq. plurimos referens *in d. tract. de Nobilit. cap* 20. *num.* 58. Purpurat. Bereng. Fernand. & Rebuff *gloss.* 1. *num.* 156. *in l. vnica, C. de sentent. quæ pro eo quod interest.* Idem Purpurat. *cons.* 540. *num.* 19. Lara de Corduba *in l. si quis à liberis in princip. num.* 31. *de liber. agnoscend.* Cassaneus *d.* 1 *part. consid.* 9. & Ioan. Garc. *de expensis, & melioration. cap.* 8. *num* 51. Bessold. *vbi supr. cap.* 3. *num.* 5. Raigerus *in Thesauro iur. verb. Præcedentia, num.* 1.

(24) Esta opinion de que puede qualquiera defender su lugar, dignidad, y preheminencia, ò precedencia por si propio con mano armada, contra los que de hecho se la pretendieren quitar, ò turbar, fue originalmente de Benedicto de Plumbino, y de Baldo *in l. observare, §. antè quàm, D. de offic. Procons.* Y la sigue, y alaba mucho Gerardo *singul.* 1. *num.* 10. & latiùs *singul.* 33. vbi eius additio, Rebuff. Tiraquel. y Lara de Corduba en los lugares citados, Grat. *cons.* 298 *num.* 11. & *cons.* 110. *ex num.* 14. *ad* 25. Cassan. *cons.* 58. *nu.* 32. & *in d. Catal glor. mundi consid.* 58. *part.* 1. *concl.* 29. Pancirol. *cons.* 6. *num.* 2. Bessoldus *d cap.* 3. *num.* 8. Avend. *de exequend. mand.* 1. *part. cap.* 9. *num.* 15. Menchaca *controvers. illust cap.* 18. *num.* 18. y otros muchos Autores que refiere, llamandola comunmente recibida, Iul. Claro, y su Adicionador Baiardo *§. homicidium, nu.* 25. Menoch. *cons.* 51. *num.* 41. *lib.* 1. & *cons.* 257. *num.* 55. *lib.* 3. & Petr. Cenedo *in collectan.* 96. *ad Decretales, &* 17. *ad Sextum num. fin.* & latissimè Farinac *in prax. crimin.* 4. *tom. quæst.* 125. *nu.* 41. & *seqq.* & *cons.* 169. *num* 1. vbi hoc certissimum esse inquit, quando possessio, quæ defenditur, non est turbida, nec controversa, aut ab adversario in dubium revocata. Y Yo añado vn lugar de Sidonio Apolinar *lib.* 3. *epist.* 12. donde refiere, que el por su mano, y autoridad castigò gravemente a vnos hombres, que estavan derribando, y arando el sepulcro de sus mayores, y que aviendo confessado esto, como excesso, al Iuez de su Provincia: *Vir sanctus & iustus iracundiæ meæ dedit gloriam, cùm nihil amplius ego venia postularem, pronuncians more maiorum reos tantæ temeritatis iure cæsos videri.*

(25) Que pueda qualquiera defender licitamente su vida, y hazienda por su propia autoridad, y con mano armada es texto vulgar la *l. vt vim, D. de iustit. & iur.* con sus concordantes: y el *cap olim el* 1. *de restit. spoliator.* vbi Abbas *num* 5. *cap interfecisti de homicid. lib.* 6. *Clement. si furiosus, eod. tit* y la *ley* 1. *tit.* 1 *part.* 1. *l.* 2. *tit.* 8. *part.* 7. Y lo pruevan largamente los Autores citados en el *num precedente*, despues de Bart *in ead. l. vt vim, num* 10. donde aun dà a entender, que esta defensa se puede hazer, no solo incontinenti, sino ex intervallo, argum. *text. in l.* 3. *§. cum igitur* & *in l. cùm fundus, D. de vi. & vi armata,* como no se aya parado en buscar, y preparar la defensa, ni divertido a otros actos estraños, argum. eorum, quæ tradunt Gloss. & DD. *in l.* 3. *§. cum igitur,* & *in l. cùm fundum* 18. *D. de vi, & vi armata.* Cerca de lo qual se ha de vèr lo que advierte Cuiacio *lib.* 5. *observat. cap.* 18. Anton. Gomez *in l.* 45 *Tauri num.* 190. Andr. Gaill. *de pace publ lib.* 1. *cap.* 16. Lazarus Fœnutius *de moment. temp. cap* 11. *num.* 12. Sebast. Medices *de fortuit casib.* 1 *part. quæst.* 8. *num.* 20. & Farinac. *d. quæst.* 125. *num.* 43. vbi loquitur de defensione officij, & dignitatis.

(26) Que los puntos que tocan en honra, fama, presuncion, ò prelacion sean de tanto, y aun mayor precio, ò estimacion que la vida, es texto expresso la *l isti quidem, quod met caus. l. iusta D. de manum. vind. l. Iulianus* 26. *D. si quis omis. caus testam. cap. nolo* 12. *q.* 1. *l.* 1. *tit* 22 *part.* 4. glos. singularis *in § suspectus el* 2. *verb Ob culpam, de suspect. tutor.* iunctis alijs quæ latè adducunt DD. in eisdem iuribus, & *in l. vlt. C. commun de manumis.* Ianus Novellus *in Regula honor & vita,* Alexand. *in l sed hoc, D. de in ius vocan.* Decius *in l. in actionibus, num.* 21. *D. de in litem iuran.* Alciat. *reg.* 3. *præsumpt fin. num.* 2. Mantua *in glossario, cap.* 42. *pag.* 25. Corras. *lib.* 4. *miscellan cap.* 2. *num.* 20. Præs. Covarrub. 1. *var. cap.* 2. *num* 8. & *in reg. peccatum,* 1. *part. num.* 7. Alfanus *collectan.* 96. Farinac. *d. num.* 41. Gomez de Mescua *in tract. de potest. in se ipsum, lib* 2 *cap.* 12. *num.* 1. y Craveta *cons.* 384. *num.* 4. donde prueva, que la perdida de qualquiera destas cosas se assimila à la muerte, y mas en nuestros terminos Aloisio Riccio *in prax. Ecclesiast. decis.* 584. donde resuelve, que el que por defender su preheminencia matare a otro, no deve ser castigado con pena ordinaria.

Avien-

(27) Aviendo copia de Iuez, ò facil recurso al Superior, que deve remediar los agravios, no puede vno vengarse, ni satisfacerse por su propia mano, porque seria dar ocasion de mayores tumultos, y escandalos, como lo dixo la *l. non est singulis, D de regul. iur. Non est singulis facile permittendum, quod publicè per Magistratum fieri potest, ne occasio sit maioris tumultus faciendi*, y pervertir el intento que tienen todas las Republicas bien governadas en la constitucion de los Iuezes, y Tribunales, como gravemente lo apuntaron los Emperadores Honorio, y Teodosio *in l. nullus 14. C. de Iudæis*, ibi: *Cùm alioqui etiam si sit aliquis sceleribus implicitus, idcircò tamen iudiciorum vigor, iurisque publici tutela videtur in medio constituta, ne quisquam sibi ipsi permittere valeat vltionem.* A que aluden las palabras de Casiodoro *lib. 3. var epist 17. Iura publica certissima sunt humanæ vitæ solatia, infirmorum auxilia potentum fræna*, & *lib. 4. epist. 10. Fœdum est inter iura publica privatis odijs licentiam dare, nec ad arbitrium proprium iudicandus est inconsultus fervor animorum. Hinc est, quòd legum reperta est sacra reverentia, vt nihil manu, nihil proprio agerctur impulsu Quid enim à bellica confusione pax tranquilla distabit, si per vim iudicia terminentur?* Y es elegantissimo el consejo de Paulo de Castro 400. *lib. 1.* al qual refiere, y sigue el Cardenal Tusco *pract concl. iur. litt. B concl. 33.* donde dize, q̃ aunque el satisfacerse vno por su propia mano, y autoridad, tuvo principio del derecho de las gentes, que introduxo las guerras; pero despues que huvo Reyes, y Iuezes a quiẽ ocurrir, cessò esto. *Vnde solùm licebit reverti ad primæva iura naturæ, vel gentium, quando deficit copia Magistratus l. si quis Curiali C. de Episcop & Cler. quia parum est, iura fuisse condita, si non est qui tueatur, l. 2. §. post originem, D. de orig. iuris* Y assi en los terminos de que vamos hablando, reprobaron la opinion de Bart. *d. n* 10 en quanto permite, que las partes se puedan satisfacer ex intervallo, Boerius *decis. 168. nu* 3 Ferret. *de bello iusto & iniusto, num.* 148. Medices *d. quæst. 8. nu.* 51. Cuiac. *in ead. l. vt vim*, & *d. lib. 5. observat. cap.* 18. & Farinac. *dict. q. 125. num.* 43.

(28) Son palabras del mesmo Casiodoro *lib. 7. epist. 3. Violentos nostra pietas execratur, in causa possint iura, non brachia. Nam cur eligant quærere violenta, qui præsentia probantur habere iudicia*, & *lib. 3. epist 24. Res parva non vos ducat ad extrema discrimina. Acquiescite iustitiæ, qua mundus lætatur. Cur ad monomachiam recurritis, qui venalem iudicem non habetis? Quid opus est homini lingua, si causam manus agat armata? Aut vnde pax esse creditur, si sub civilitate pugnetur?*

IV.

QVE el Real Consejo de las Indias desde su fundacion, ò institucion està en costumbre de besar la Real mano de V.M. despues del de Castilla, Aragon, Inquisicion, y Italia; y lo mismo se ha observado en las Procesiones, y otros actos publicos, que en el discurso de tan largo tiempo se han ofrecido. (29) De donde resulta, que justicia mediante, no se le deve aora interponer, ò anteponer el de Flandres; porque esso seria turbar, y pervertir la orden, y costumbre antigua, la qual en todas cosas obra, y puede mucho en derecho: (30) y especialmente en esta materia de lugares, y precedencias, es de tanta fuerza, que segun los Autores escriven, y resuelven a cada passo, se deve estar, y passar por ella regularmente, aun quando se reconociessen algunos

(29) Pruevase esta antigua costũbre por lo que se ha visto, y experimentado en tantos casos, y tantos años, y por las plantas, y relaciones de muchas Procesiones, juras, y recebimientos de Principes, y otros actos publicos, que se hallan escritas, è impressas por varios Historiadores, a los quales se deve dar credito, *ex tex.* vbi DD. *in l. 1. D. de officio Quæstor. l. census, D. de probationib.* cùm latè traditis à Menoch. *cons. 378. n. 8. vol. 4.* Cassan. *in Catal. glor. mund. par. 10. cons. 46.* & Mascardus *de probation. conclus. 105. num. 9. & seqq.*

(30) Quanta sea la fuerça de la costumbre, y observancia

cia

cia antigua en derecho, y que no devemos apartarnos de ella sin graves, y vrgentes razones, se colige bastantemente de la *l. minimè, l. cum de consuetudine, D de legib. l. 2. D. de constitution Princ.* y otras que referimos *supr num.* 18. *&* 19. y puedese añadir la *l. 2. §. Appius, D. de orig. iur.* donde el Iurisconsulto dà por razon del sentimiento que Virginio tuvo para matar a su hija, *Quòd vetustissima iuris observatio in persona filiæ suæ defecisset*: y alli lo advierte doctamente Anton. Mornacio, y juntando muchas cosas de la fuerza, y efetos de la observancia, Doctores *per tex. in l. 3. C. de ædif. privat.* ibi *Præses probatis ijs, quæ in oppido frequenter in eodem genere controversiarum servata sunt, causa cognita statuet*, Everard. *in topic. legalib. loc. à solitis vel consuetis*, Ioseph. Ludovic. *concl.* 38. *per totam*, & *decis. Perusina* 29. *num.* 32. Galganet. *de condit. & demonstrat.* 1. *par. cap.* 8. *ex num.* 6. Castillo de Bobadilla in Polit. *lib.* 2. *cap.* 7. *ex num.* 7. & *cap.* 10. *num.* 30. Anellus Amatus *cons.* 30. *num.* 9. Reg. Valençuela *cons.* 52. *num.* 45. & *seqq.* & *cons.* 53. *ex num.* 8. *&* *cons.* 63. *num.* 196. Pet. Cened qui plurimos refert, *in collectan* 62. *ad Decretal. num.* 3. Y Yo lo trato, y exorno copiosamente en mi Tratado *de Indiarum iure, lib.* 2. *cap.* 24. *ex num.* 84. & *lib.* 3. *cap.* 1. *ex num.* 25.

absurdos, ò inconvenientes de su observancia. (31) Y se llamaria, y reputaria despojo, y agravio lo que contra ella se hiziesse, ò mudasse. (32)

V.

(31) Que en la materia de antiguedades, y precedencias se deva atender, y seguir precisamente la costumbre, y observancia antigua en los actos antecedentes, es text. expresso el *cap. cùm olim de consuetud.* donde Bald. *notab.* 1. dize: *Quòd consuetudo assignat locum sedendi, & standi, quæ non debet inverti, aut præposterari*: y lo mesmo enseñò el propio Baldo *in l. observare, §. antequam, D. de offic. Procons.* vbi inquit. *Quòd ratione consuetudinis acquiritur quasi possessio locorum, & præcedentiæ, & quòd in Tuscia in processionibus Minores vadunt ante Prædicatores, quia ita est consuetum. Vadat ergo primus, qui prius ire consueverat.* Y esta mesma doctrina tuvo la Glossa *in cap.* 2. *verb. Auscultetur, in fin. de offic. Archidiacon.* & *in cap penult. verb Electio, in fine, de offic. leg. lib.* 6. vbi ait: *Consuetudinem esse attendendam in Ecclesia Cathedrali ad iudicandam prælationem.* Siguenla Innocent. *in cap.* 1. *de offic. Archidiac.* y Boerio *decis.* 155. *& ibi auctorit. Mag. Cons. num.* 58. Angel. *cons.* 111. *num.* 1. donde assientan por maxima, *Quòd ordo consuetudinis, ac temporis servandus est in dignitatibus, & prælationibus*: y es comun opinion de infinitos Autores antiguos, y modernos, que refiere Tiraquel *de nobilit. cap.* 20. *num.* 55. Lara de Corduba *in d. l. si quis à liberis ex num.* 21. Ioan. Garcia *eod. tract. glos.* 18. *ex num.* 44. & *in tract. de expens. cap.* 8. *col. penult.* Rota *decis.* 4. *in novis sub tit. de elect. num fin.* Menoch. *cons.* 51. *num.* 49. *& seq. lib.* 1. *& cons.* 126. *num.* 3. *lib.* 2. Navarr. *cons.* 2. *de maior. & obedien.* Stephan. Gratian *disceptat. forens. cap.* 298. *num.* 8. *& cap.* 492. *n.* 9 *& cap.* 667. *nu.* 17. Seraphin. *decis.* 964. Fabius de Anna *cons.* 40. *à nu.* 1. Marzar. *cons.* 26. *num.* 34. Aloisius Riccius *in prax. var. resolut.* 1. *part. resolut.* 554. *num.* 1. *& decis.* 1446. Bessoldus *d. cap.* 3. Reg. Valençuela *in discursu suæ præcedent. num.* 42. Goldastus *in Seniore lib.* 1. *cap.* 30. & novissimè alios referens Felix Contelorius *in quæst. de præcedent. nu.* 6. *&* 58. Y muchos dellos resuelven, ser tan poderosa la costumbre en esta materia, que en virtud della el plebeyo puede tener mejor lugar que el Noble, y le suele preceder. Y aun Menoch. *vbi supr. num.* 52. lo estiende a que pueda ser precedido el Iuez. Aunque Panormitano siente en esto lo contrario *cons.* 21. y dize, que esta no seria costumbre, sino corruptela, al qual sigue Felino *in rubr. de maior. & obedient. n.* 4. Henric. de Botis *in tract. de Synod. Episcop part.* 3. *num.* 20. Rebuff *in prax. benef. tit. de Vicar. Episc num.* 7. & Sarmiento, qui loquitur de Vicario Episcopi, & alijs iudicibus *lib* 7 *select. cap.* 17. y Aloisio Riccio *in praxi tit praxis præcedent. decis.* 578. *&* 579. vbi ait: *Quòd consuetudo contra ius & rationem in materia præcedentiarum pro corruptela haberi debet.*

(32) Si en estas causas de precedencia vale tanto la costumbre, como se ha dicho, y segun la opinion de Iacob. Philip. Portio *cons.* 164 *num.* 84. *Prælatio ex quasi possessione iudicanda est*, llano queda, que en alterarla se induce despojo, y assi lo dizen todos los Autores citados en el *num.* 23. que conceden para este derecho todos los remedios, è interdictos possessorios, y particularmente Philip. Franco *in cap significante c. l.* 1 *in fi. e de appellat* vbi singulariter inquit: *Quod pro istis honorantijs, & iuribus incorporalibus, seu iurisdictionalibus, datur interdictum vti possidetis, ne quis turbetur in sua quasi possessione, vel in suo privilegio, iuxta tex. notabilem in cap licèt*

causam in princip & in fin. de probat & facit tex. in l. si quis diuturno, & in l sicuti, §. Aristo, D. si servit. vind. Lo mesmo siente Abbad *in cap. olim el 1. num. 2. & 5. de restit. spoliat.* donde dize, que si este despojo le pretendieren hazer Clerigos, y por defenderse los que posseen, se ocasionare alguna pendencia, y heridas, *Non incidunt percutientes tales Clericos in pœnam Canonis Si quis suadente, neque in aliam excommunicationem, quia legitimè factum nullam pœnam meretur l. Gracchus, C. ad leg. Iul. de adult. t aliud est fraus, D. de verb. signif. l. nemo damnum & l. sancimus, C. de pœn.* Y es muy elegante, y en nuestros terminos el consejo de Georgio de Ecclesia 40. *num.* 12. *inter consilia feudalia,* donde resuelve, que quien turba lo assentado, y acostumbrado en lugares, y precedencias præsumitur esse impressor, al qual refiere, y sigue juntando otras cosas muy notables en el proposito, el Autor del tratado *de Maioratu Elector. Imperij, lib. 1. cap.* 30. *num. 1. & seqq.* Y vease lo que añadimos *infra* §. 9. *num.* 55.

V.

QVE supuesto que la calidad, y preeminencia de los Consejos, y Magistrados, se mira, y regula por la de los Reinos, y estados que goviernan, y representan, (33) de que en cierta manera los mesmos Magistrados son llamados Principes, y Señores. (34) Parece fuera de duda, que el de las Indias deva preferir al de Flandres, pues tiene a su cargo no solo el govierno de vn Condado, ò Reino, sino el de vn Imperio, que abraça en si tantos Reinos, y tan ricas, y poderosas Provincias. (35) O por mejor dezir, de vna Monarquia la mas estendida, y dilatada que se ha conocido en el Mundo, (36) pues comprehende en efeto otro Mundo, (37) muchas vezes mayor que el que antes se avia descubierto, y poblado en Europa, Africa, y Asia. (38) Mediante el qual se puede oy dar por todo el Orbe vna buelta en contorno, sin salir nunca de los terminos del feliz, y Augusto Imperio de V.M. (39)

VI.

(33) ESta fue dotrina de Baldo *in l. quilibet, C. de Decurion lib.* 10. donde nota, *Tanto maiorem esse officialem, quanto digniori loco præest* la qual exorna el mesmo mas largamente *cons.* 387. *lib.* 1. Y se puede confirmar con las elegantes palabras del *text. in authent. de defensor. civitat. §. nos igitur,* ibi *Quanto enim quilibet præest melioribus, tanto maior ipse & honestior est:* y de la Glossa *in authent. constitutio, quæ de dignitat. § generaliter, verbo Et nobiliores, collat 6.* donde dize: *Nota, nobilitari patrem per filium; magistrum per scholarem; & præsidem per subiectos.* Y siguenla Abbad *cons.* 21. *Viso dubio. lib.* 1. Cassane. *in Catal. glor. mund. 2. part. consid.* 51. *vers. Octavo,* & 5. *part. consid.* 3. & *part.* 12 *consider* 5. & *seqq.* Menoch *cons* 51. *num.* 11. *lib.* 1. & *cons.* 126. *num.* 15. *lib.* 2. & *consil* 902. *num.* 16. *lib.* 10. Marzar. *cons.* 26. *num.* 64. Menchac. *lib. 1. controvers. illustr. in præfat. num.* 127. Stephan. Gratian. 3. *part. disceptation forens. cap.* 590 *num.* 19. & 1. *tom. cap.* 111. *num.* 74. vbi latissimè probat, *Quòd maioritas iurisdictionis arguit maioritatem dignitatis, & præheminentiæ,* & Peregrin. *cons* 3. *num.* 39. & 53. donde resuelve, *Quòd qui dignitatem maiorem habet, est præferendus & quòd dignior est qui in specie iurisdictionem maiorem habet.* Y lo mesmo se guarda, y pratica entre los Embaxadores, conviene a saber, que sean mas, ò menos honrados, y preferidos, segun el lugar, y Estado de los Principes, ò Provincias, cuyas vezes tienen, y a quien representan, vt colligitur *ex cap. præcipimus, distinct.* 93. ibi: *Tunc enim sicut illius locum tenens, honorabitur*: Y lo notan, y prosiguen Romanus *singul.* 302. Martin. Laudens. *in tract. de leg. Princip. quæst.* 27. Lucas de Penna *in rubr. C. de legation lib.* 10 Bertrand. *cons.* 73. *incip. Legatus, lib.* 1. Ioan. de Montaigne *in tract. de auctorit. Magn. Consil. num.* 118. Marzard. *d. cons.* 26 *num.* 10. Valdes *de dignitat Regn. Hisp cap* 3 & 4. & Valençuela *in suo discursu, num* 26. Y esto es muy conforme a razon, pues como notan algunos de los Autores citados, por la propia regla se mide la precedencia entre los Reyes, y Prin-

y Principes, nimirum, que el mas poderoso, y de mayores, y mejores Reinos, y vassallos, se prefiera à los otros, ex celebri doctrina Baldi *in l.1.D.de off.Præf.Præt.& in l.sed & si milites, D.de excus.tut.*& aliorum quos refert Cassan.*d.consid*.37.& Alvar.Pelag.*de planct.Eccles.art.62 conclus*.6. A los quales se puede añadir lo que yo apunto *in d.meo tract.de Indiar.iure, lib...cap.16 num.45.& seqq.* Donde pruevo con evidencia, que segun ello, se deve oy el mejor lugar a V.M. entre todos los Reyes del mundo, como en efeto lo vienen a confessar Ioan.Bolog. *cons.1.num*.209.Pet.Lindemberg.*rer.Europ.memorab.lib*.2.Marzar.*d.cons*.26. Fulvius Pacian.*de probation.lib.2.cap.35.&* 38.Simon Maiol.*in dieb.Canicul.4.tom.colloq.5 ex pag*.324.y otros muchos que refiere Menchaca *in d.præfat.controversiar.illustr.* Valdes *vbi supr.& cap.12.num.7.* el Doctissim.Consejero Gregor. Lopez Madera en su Tratado *de las excelencias de la Monarch. de España, per tot.*Camil.Borrel.*de præstant.Reg Cathol.cap.43.& seqq.& cap.45. num.8.* donde dize, que assi lo confessò la Reina de Inglaterra, Hieron.Zevallos *in tract.de las fuerzas, 1.p. glos.18.num.2.*y aun no se atreve a negarlo Cassaneo *d.5.par. consider*.27. & 37. aunque haze las partes de Francia, y novissimamente Christophor. Bessoldo *in dissertatione Iuridico-politico de præcedentia & sessionis prærogativa,cap.2.pag.*133. & *seq.* donde se rie de que Inglaterra quiera competir con España, y viene a concluir, que aunque el Reino de Francia, quando antiguamente se solia oponer en este punto de la precedencia al de Castilla, y Leon, tenia probables razones para vencerle. Pero oy, aviendose mudado tanto las cosas, y vnidose tãtos Reinos, y Estados en el de España, es llano que deve cessar la contienda: *Facto*(inquit)*mutato, & ius mutari debet, & habito præsentis temporis respectu, pondus argumentorum Hispani prævalere omnino videtur. Et quidem in eiusmodi casibus respiciendum esse præsens tempus, Bart.& alij tradunt in l.ex facto, in princip.D.de vulgar.& pupil. Namque in omnibus anteponendi sunt Maiores, l.nobiliores, C.de commerc.& mercat. Hispanum autem Gallo maiorem esse, manifestum satis videtur, &c.* Con lo qual podriamos responder a lo que en contrario, favoreciendo las partes de Francia, fundandose solo en la antigua costumbre, trae Carolo de Grassal. *lib.1. Regal Franc.cap.1.* y Onuphrio Panvino, y su Adicionador Ioan.Anton.Petramellario *in vita Papæ Pij IV.* Papirio Massonio *in ead.vita*, Petr.Iustin.Veneto *lib.15.histor.Venetæ*, Ioan.Bapt.Adrian. *lib.18.hist. sui tempor.* Natal.Comes *lib.14.histor.in fine*, Ioan.Bodin.*lib.1.de Republ.cap.9.num.145.& seqq.* Petr.Matthæus *in historia Henrici IV. Regis, lib.1.narrat.2.num.8.fol.41.* Paul.Matthæ.Vvehinero *in Metamorph.Rerumpubl.cap.7.fol.89.* Anton.Coler.*in disput. de iure Imper. German. sect.66.* Georg.Drauthio *in continuat.dier.Canicular.Maioli tom.5.colloq.5.* Anton. de Herrera *in histor. gener.par.1.lib.10.cap.5.* Cavitellio *in Annal. Cremonensibus anno* 1564. Theodor. Gothofredo *in tracta. De la Preseance des Roys de France sur les Roys de Espaigne, cap.1.& 3.* Menoch.*cons.126. num.5.* Goldastus *in Seniore lib.1.cap.30. num. 6. & seqq.* & Michael Mauclerus *de Monarchia, part.3. lib. 2.*

(34) Que el Presidente, ò Magistrado de vna Provincia, ò Republica se pueda llamar Señor della, es doctrina expressa de Bartolo *in l.1.in fine, D.de iurisdict. omn. iudic.* donde dize: *Quòd qui habet iurisdictionẽ in territorio potest appellari Dominus territorij.* Y puedese probar por la *l.& ideò 8.D.de officio Procons.l.Præses provinciæ 4.D.de offic.Præsid.*ibi *Præses Provinciæ maius imperium in ea Provincia habet omnibus post Principem:* melior tex.*in l.spadonem 17.§.si civitatis, D.de excus.tutor.*ibi: *Si Civitatis Princeps, id est Magistratus,* & *in l.scire oportet 21.§.si præfectorium, D.de tutor.& curat.dat.ab ijs,* donde dize el Iurisconsulto: *Si præfectorium hominem in legatione existentem Romanus Princeps dederit tutorem, dimittetur:* y Dionisio Gothofredo expone con mucha razon en sus notas: *Romanus Princeps, id est qui Romæ præest Magistratus.*

(35) Los muchos, y grandes Reinos, Islas, y Provincias de Tierra firme, que se comprehenden en el Imperio de las Indias Occidentales, refieren, y casi no pueden acabar de cõtar los Autores que Yo alego en mi tratado *de Indiarum iure, lib.1.cap.4. ex num.51. & cap.6. & seqq & cap.10.num.51.* donde prosigo, y descrivo su Geografia, y propiedades en comun, y en particular con la mayor distincion, y claridad que me fue possible, valiendome de lo que en esto trabajaron Abraham Ortelio *in Theat. mag. tab.5.* vbi *de America in communi, & tabulis seqq.vbi de eius partibus specialiter agit,* Antonio de Herrera *en sus descripciones, y tablas de las Provincias de las Indias, que estàn despues de la decada 4.* Ioan Botero *en sus relaciones vniversales, 1.part.volumine 2.& 3.ex pag.347.ad 446.* Thomas Porcacho *en su Insulario lib.3.* Ioan Magino *en sus tablas Cosmograficas 2.par.tab.34.ex pag.279.ad 292.* Didac. Valdes *de dignitat. Reg. Hispan.*

*Hispan.cap.*12.Camil.Borrel.*de præstant.Reg.Cathol.cap.*43.*& cap.*46.*num.*217. Gregor.Lopez Madera *en su Monarquia de España cap.*16.Maluenda *de Anti-Christo lib.*3.*cap.*44.*&* 45.Acosta *de natura Novi-Orbis, cap.*6. Petrus Opmeerus *in suo opere Chronographico pagin.* 437. *&* 463 Fr. Alonso Fernandez *en su historia de nuestros tiempos, libr.* 1. *per totum*, Fr. Ioan de Torquemada *en su Monarq. Indiana, libr.*1. *cap.*6. Anton. Possevino, qui alios refert, *in Apparatu pag.*52.*&* 53.Rodrigo Zamorano *en su Repertorio lib.*1. *cap.*46. y otros, que refiere en los lugares citados, a los quales añado a Iacobo Mainoldo *en su Tratado de titulis Philip.Regis, fol.*37.donde dize,que es impossible contarlos,y que por esso V.M.solo se contenta con intitularse, REY DE LAS INDIAS, ISLAS, Y TIERRA-FIRME DEL MAR OCEANO: *Cùm autem* (inquit) *multa, maximaque Regna contineant, Maiestas vestra tribus duntaxat Regnorum titulis omnia complectitur, quando nimij esset laboris illa omnia Regna numerando percensere.*

(36) El Imperio,ò Monarquia de Espana, mediante la accession de las Indias Occidentales,es el mayor,y mas dilatado que se ha conocido en el mundo,como Yo tambiẽ lo pruevo latissimamente *in d.meo tract.de Ind.iure,lib.*1.*cap.*16.*num.*42.*cum multis seqq.* refiriendo los Autores,assi nuestros,como estrangeros,que tratan desto,y mostrando,que es mucho mayor que el de los Chinas,y mas de veinte partes mas que el de los Romanos, con aver sido este el mas dilatado de quantos le precedieron; y de quien Virgilio puso por terminos el Cielo,y el Mar,quando dixo:

Imperium Oceano, famam qui terminet astris.

quien mas vezes afirma,y repite esto, es Thom.Bozio *lib..de sign.Eccles.Dei,cap.*1. *pag.*292. *& cap.*7.*ex pag.*325 & *de ruinis gent.lib.*8.*cap.*5.& *robore belli cap* 4. *pag.* 272. y en el *lib.*21. *de signis cap.*7.*pag.*126.dize estas palabras: *Tantum terrarum possidet quantum nullus vnquam Rex ab Orbe condito legitur possedisse;ita vt totam tellurem, Oceanumque ipsum imperio suo ab Ortu ad Occasum,& ab extremis fere finibus Aquilonis,vsque ad Austri prope supremas oras circumdet,& coerceat:* en el mesmo *lib.cap.*23 *pag.*3 escrive aun con mayor encarecimiento: *Nullum vnquam Regnum, vel Imperium tam longè, lateque sua confinia protulit vt Hispanicum. Dionysius Halicarnasæus initio historiarum suarum probat, Imperium Romanum fuisse omnium, quæ extiterant, amplissimum Nunc verò Hispanicum maior est illo, quoad spatia terrarum, viginti, aut pluribus etiam partibus, vt quivis metiri potest:* y despues en el *lib.imperia pendere à virtutibus cap* 4.*ad finem*, tratando del mesmo Imperio de España,buelve a dezir: *Hoc omnia superat amplitudine terrarum, quæcunque vnquam fuerunt ab Orbe condito. Eiusque incredibile incrementum est ab anno* 1492. *in quo Christophorus Columbus Indias detexit.* No lo encarece menos Christoph.Besoldo *d. dissertat. Iurid. Politica de præced.& session.prærog.pag.*134.pues afirma,que quien dexados los Reinos,y Estados que en Europa possee V.M.mirare a lo que tiene en ambas Indias: *Inveniet ipsius imperium non solùm longius latiusque sese porrigere, quam aliorum Principum qui nunc sunt: sed etiam omniũ aliorum, qui ab origine mundi vnquam fuerunt.* Ioan Bodin Frances *en sus libros de Republica*,con ser tan poco afecto a las cosas de España, dize, que su Monarquia es diez vezes mayor q̃ la del gran Turco: y Iacobo Marchancio Flamenco *en su historia,y descripcion de Flandres,lib.*3.*pag.*330. refiriendo a Bodino confiessa lo mesmo, y que de verla tan dilatada, y poderosa, *cæteri Reges obtupescunt, terrarum Turcicæ potentiæ dimensionem decies antecedentem: cùm hinc in Europa, octodecim Regnorum, olim distinctorum & tot Ducatuum, Comitatum, aliarùmque ingentium ditionum accumulatam possessionem: illinc Indiarum, Novique Orbis Monarchiam perpendamus.*

(37) En mi Tratado *de Indiarum iure,lib.*1.*cap.*4.*per totum*,pruevo,que es impropio el nõbre de INDIAS,que se dà comunmente a estas Regiones Ocidentales, que començò a descubrir Colon, y mas impropio, hurtado, è injusto el que vsurpò Americo Vespucio, de quien se llamaron AMERICA,y otros que les dàn diferentes Autores, y me conformo con los que las llaman, NVEVO MVNDO, NOVVS ORBIS: porque realmente ningun nombre les quadra mejor, pues contienen otro Emisferio mayor que el que antes se conocia, y de Naciones en trage,ritos, y costumbres tan diferentes, en que se hallaron otros temples,otras estrellas,otros mares,otros arboles,plantas,y legumbres, y otros animales, como muy bien lo advierte Abraham Ortelio *in Theat.mag.tab.*1.*&* 5. & *in Thesauro Geograph. verb. Atlantis insulæ*,y otros muchos Autores que refiero *d.cap.* 4.*num.* 2. Y si a Scandinavia, Isla de Alemania àzia el Norte,y a Trapobana,o Sumatra àzia el Oriente,quando se descubrieron,las llamaron otro Mundo,como lo refiere Plinio *lib.*4 *cap.*13.*& lib.*6. *cap.*22. & alij

rela-

relati ab Ortelio *in eo l. Thes. verb. Basilia*, bien se dexa entender, con quanta mas razon merecen este nombre las Indias.

(38) Que el Nuevo Orbe solo, sea en latitud, y longitud mucho mayor que el antiguo, cuyas partes, hasta entonces conocidas, se llamaron EVROPA, AFRICA, Y ASIA, es cosa assentada entre los Cosmografos, vt constat ex Gerardo Mercat. *in suis tabulis vniver. in princip.* Ioan. Botero *in relation. 1. part. vol. 2. lib. 1. pag mihi* 348. y de otros infinitos que Yo alego *d. cap. 4 num. 52 & seqq. & cap. 6 ex num. 6.* Y son dignas de particular nota las palabras de Simon Majolo *in dieb. Canicular. 1. tom. colloq. 10. pag. 326.* vbi ait: *Europam si comparetur cum reliquo Orbe anteà cognito exiguum eius angulum esse, comparatione autem habita ad hunc Novum postea repertum nihil esse videri posse.* Lo mesmo dize el Padre Ioseph Acosta *lib. 1. de natura Novi Orbis, cap. 6. Meritò nobis, quæ hactenus certa fide comperta sunt, satis esse debent, vt Orbis terrarum portionem, vniversa Europa atque Asia & Africa non minorē ex altera hac parte iacere intelligamus: & vtrumque Mundi volum æquè sibi & terras, & mare vindicare, quod antiquis aut negare, aut dubitare impunè licuit.* Y Thom. Bozio *lib 6. de sign. Eccles. cap. 7. vers. Sed ne videamur*, por estas palabras: *Has Regiones Antipodum recenter detectas continere dimidium totius Orbis terrarum, & omnium rerum, quas Deus hominibus est fabricatus.* Y es llana la cuenta, porque toda la redondez de la tierra tiene, segun dizen los Geografos 6ꝟ300. leguas Castellanas, y esta parte que llaman America, y lo demas que tocò al descubrimiento de los señores Reyes Catolicos, tiene las 3ꝟ900. dellas. Y contando por grados de elevacion, son por todos 360. y tocan a estas Indias, 180.

(39) Esta advertencia, de que despues de averse descubierto las Indias se puede dar vna buelta à todo el mundo caminando, ò navegando siempre por tierras, y mares de V.M. fue de Ioan Botero *en sus relaciones vnivers. part. 2. lib. 2.* y tambien la hallo en Camilo Borrel. *de præstant. Reg Cathol. cap. 4. num. 2 7.* Thom. Bozio *de sign Eccles. Dei, lib. 8. cap. 1. & 7. & de ruinis gent. lib. .. cap. .. & de robore bell. cap. 4. pag. . 72.* Bobad. *in Polit lib. 3. cap. 5. num. 2.* Camil. Gallin. *de verb. signif lib. 10 cap. 35. num 16.* Didac. Valdes *de dignit. Reg. Hispan. cap. 12.* y de otros que Yo refiero *d. lib 1. de Indiar. iure cap. 10. num. 53.* Y el mismo Thom. Bozio *lib. 9. signo 37. cap. 11. pag. 37*. haze otra consideracion mas pia, conviene a saber, que mediante el dicho descubrimiento, se halla en todo el mundo a todas horas, quien reze, y alabe a Dios, y celebre Missa, supuesto que donde en vna parte del amanece, y se canta la Prima, en otra anochece, ò es hora de Tercia, ò de Sexta, Nona, Visperas, ò Maitines, y se vàn cantando, y celebran lo. Missas, y los demas Divinos Oficios, que la Iglesia tiene señalados. Por lo qual se dixo con razon de aquella Nave Vitoria, que fue la primera que diò buelta al Mundo:

Oceanum reserans Navis Victoria totum;
Hispanum Imperium clausit vtròque Polo.

y el docto Coronista de V.M. Maestro Gil Gonçalez Davila en su proemio al libro de las Grandezas de Madrid, advierte muy bien que aquel encarecimiento de Ovidio 1. *Fastor.*

Iupiter arce sua cùm totum spectet in Orbem,
Nihil nisi Romanum quod tueatur habet.

se ha de trocar, y aplicar con mayor verdad a la Monarquia de V.M. diziendo:

Cùm Deus ex alto totum prospectet in Orbem,
Vix nisi Iberiacum, quod tueatur habet.

y Yo *d. cap. 16.* junto otros muchos titulos, y razones para mostrar, y fundar la gloria que se deve al Reino de España por este descubrimiento, y conversion de las Indias, y la incomparable Magestad, y grandeza que ha conseguido con tan grande accession, y alabança, pues desde la creacion del mundo no se ha hecho cosa mayor, ni mas importante, como por expressas, y graves palabras lo afirma Alan. Copo *dialog. 5. cap. 34. pag. 4..* y el doctissimo, y elegantissimo Fr. Luis de Leon *in comment. sup. Abdiam, pag. 662.* diziendo que: *Quamvis superioris ævi omnes historias evolvamus, tamen nos reperturos non esse aliquid quod vel magis sit, vel magis præter omnium opinionem, & expectationem acciderit, quàm id, quod Patrum nostrorum ætate accidit, cùm novus, & hoc Romano non minor, sed latior fortè, atque maior Orbis ab Hispanis, vastissimo navigato Oceano, repertus est, alias enim terras esse præter eas, quas colebamus, nemo putabat, & vt suspicaretur aliquis tamen incoli eas, & frequentari ab hominibus posse, nemo credebat.* Y no lo encarece menos Ioan Voertusio *in Phœnice Augusta, pag. 21.* dum inquit: *Occidentem porro, Mexicùmque, & auri di-*

divites Antipodum tot insulas, quas fausta fœliciq́ue velificatione, monstrorum domi trix Hispania reclusit, Orbis totius celeberrimi scriptores aut vndante solutæ vocis eloquio, aut immortali Musarum cantu illustrabunt. Y no es necessario alegar mas testigos desta verdad, que a los mismos Escritores de Flandres, los quales siempre q̃ trataron de las hazañas del invicto señor Emperador CARLOS QVINTO MAX. visabuelo de V.M. pusierõ esta en primer lugar, como se colige de los versos que a su imagen cõpuso Miguel Aitsingero *en el Pentaplo Regnorum mundi pag.* 53. ibi:

Indos, atque Libes, Antipodesq́ue domo.

& in *Genealogia Principum Austriæ, pag.* 82.

Carolus, excelsis haud vlli imitabilis ausis:
Quem Geticæ toties visum expavere phalanges,
Quem non Herculeæ potuere avertere pilæ,
Quin Abylam, Calpenque vltra prosterneret hostem.
Cuius adhuc populos natus compescit Iberos,
Quos Tartesiaco Tagus alluit aurifer alveo,
Et Durias, Bætisq́ue rigant. Magnoque Philippo
Surgit vterque polus, sub vtroque iacentia Phœbo
Littora, quoque Orbis circumdatur Amphitrite.
Cum Magellanis, quem dives America iactat,
Ac Regem opposito venerantur poplite, priscis
Non visi Antipodes, Sinæque, & fuscus lapem.

y Alano Copo *dict. dial.* 9. *cap.* 34. *pag.* 492. dize, que en las exequias funerales, que en Brusselas se hizieron al mesmo señor Emperador, se puso este por el primero, y mas glorioso trofeo; sus palabras son: *Quare inter reliqua illa clarissima, atque ornatissima Caroli trophœa, quæ in honoratissimis illis Bruxellensibus exequijs memoriæ eius posita sunt, meritò primum locum illud obtinuit quòd Novum Orbi nostro Orbem patefecerit, exteris gentibus Christiano nomini additis, & multis Regnis Provincijsque aucto Romano Imperio, &c.* Lo mesmo dize Iacobo Marchanrio *en su historia, y descripcion de Flandres, lib.* 2. *pag.* 326. his verbis: *Regna Cuscana, Mexicana, Peruvia in Indijs Occidentalibus, auspicijs avi eius Ferdinandi, per Christophorum Colonem, Americumque Vespusium, Italos primum compertis, opera Cortesij, & Pizarri Hispanorum, Christo, sibique subiugavit.*

VI.

QVE si la nobleza, y estimacion de vn Reino, se suele asimesmo medir, ò ponderar por el provecho, frutos, y riquezas que dèl se sacan: (40) y al mas noble, ò mas rico, y abundante, se le deve mejor, y mas preheminente lugar, como lo dispone el derecho. (41) No ay Provincia en el mundo, que pueda en esta parte competir con las Indias, (42) pues por lo que en todo èl se confiessa, y experimenta, sus riquezas le sustentan. (43) Se han traido dellas mas de mil y seiscientos millones de oro, y plata. Solo el cerro de Potosi, ha dado desde el año de 1545. mas de trecientos en lo registrado, sin los inestimables tesoros, y gruessas partidas de perlas, piedras preciosas, grana, añir, y otros frutos raros, y provechosos, que se han traido, y traen cada

(40) PAra la estimacion, y precedencia de Reyes, y Reinos, ha sido, y deve ser siempre muy considerable su poder, y riqueza, como lo advierte Baldo *in l.* 1. *D. de offic. Præfect. Prætorio, l.* 1. *&* 2. *de albo scribendo,* vbi Albericus, y otros Autores que citè en el *num.* 33. y particularmente Ioan Bolognetto *cons.* 1. *num.* 209. *in fine,* y Camilo Borrelo *de præst. Reg. Cathol. cap.* 45. *per totum,* donde por este titulo (quãdo faltaran otros) dizen, que V.M. (a quien Dios guarde) es el mayor Rey del mũdo; de lo qual Yo tambien trato algo; *dicto lib.* 1. *de Indiarum iure, cap.* 16. *num.* 42. *& seqq* donde alego a Petrarca *lib.* 3. *Africæ,* el qual introduce a Scipion Africano, que ala-

alaba, y prefiere entre otros Reyes, a Syfax el de Numidia por este respeto:

—— *Nomen fortasse Syphacis*
Audisti, cunctos illum precedere Reges.
Fama refert opibus: nec avorum sanguine quisquam
Altior incedit, populis, vel vbere Regno.

dia de diferentes Provincias. (44) De que la de Flādres puede, y deviera ser el mejor, y mas reconocido testigo, pues deve a los socorros que se le han hecho, mediante las riquezas de las Indias, (45) lo que oy se conserva en aquellos Estados, y el proprio ser con q̄ aora quiere formar esta competencia. (46)

VII.

(41) Que los mas Nobles, mas ricos, y poderosos, devan ser preferidos, es comun resolucion de todos quantos tratan la materia de precedencias, despues de la Glossa *in §. aliā, verbo Altiori, inst. de bon. possess.* ibi: *Hinc trahe, quòd digniores altiori loco sedere debent, & est altior, qui proximior domino est, &c.* la qual siguen Angelo, Fabro, y otros Escrivientes en el mesmo lugar, Abbas *cons.* 21. Menoch. *cons.* 51. Tiber. Decian. *respon.* 21. *lib.* 1. y otros muchos Autores que junta Tiraq. *de nobilit. cap* 20. *& cap* 3. donde trata de la nobleza, y precedencia q̄ se adquiere por las riquezas, Cassan. *in Catal glor. mund.* 1. *p. consid.* 12. *&* 18. Otalora *de nobil. lib.* 5 *cap. fin n.* 15. Ioan. Garcia *in eod. tract. glos.* 18. *n.* 44 *vsque ad finem*, Mastrillus *de magistrat lib.* [illegible] *cap* 4. *num. fin.* donde tratando de la precedencia entre los Consejos, dize: *Quòd maius Consilium præcedere debet*, y puedese considerar la *l. nobiliores* 3. *C. de commercijs*; donde los Emperadores señalando tres modos que parece ay de adquirir mayoria, y nobleza, ponen este de las riquezas: *Nobiliores natalibus, & honorum luce conspicuos, & patrimonio ditiores, &c.* Et idem videtur ostendere *text in l.* 2 *tit.* 21. *par.* 2. vbi Gregor. Lup. & Alber. *in l. Imperatores D de Decurion.* vbi dicit: *Divitias nobilitare*, & Bald. *in cap. super eo el* 2. *per text. ibi de testibus*, vbi inquit: *Eum satis esse nobilem, qui dives est.*

(42) De la gran riqueza, fertilidad, y apacibilidad de casi todas las Provincias de las Indias, junto Yo muchas cosas, *dict. lib.* 1. *de Ind. iure, cap.* 7. *per tot.* Y baste por encarecimiento, que como alli digo, Colon quando las descubriò, pensò que avia hallado el Paraiso Terrenal. Y no faltan Autores que le constituyē en ellas, como consta de lo que escrive Fran. Lopez de Gomara *en su historia lib.* 1. Martin Delrio *en sus adag. sacros* 1. *tom adag.* 789. *pag.* 378. y Antonio de Herrera *en su historia general de las Indias, decad.* 1. *lib.* 3. *cap.* 12. *pag.* 106. aunque esto no se puede afirmar sin temeridad, como lo advierte Delrio *vbi supra*, y el Padre Iosef de Acosta *en su historia natural, y moral de las Indias, lib.* 2. *cap.* 14. Pero el mesmo Acosta confiessa *en el lib.* 3. *c.* 4. que generalmente aventajan a todo lo descubierto, y lo propio dizen Herrer. *d. decad.* 1. *lib.* 1. *cap.* 5. *pag.* 11. Fray Gregorio Garcia *en su libro del origen de los Indios, desde la plana* 163, *hasta la* 172. y Simon Maiolo *in dieb. Canicul.* 1. *tom. colloq.* 10. *pag.* 264. Y aunque Ioan Botero *en sus relaciones vniversales*, 1. *par. vol.* 2. *lib.* 1. *cap.* 4. *&* 5. parece que dà (en esto de la fertilidad, y copia de los frutos) ventaja a las Provincias de Europa. Y Fray Iuan de la Puente *en su Conveniencia de las Monarquias, lib.* 3. *cap.* 11. *&* 30. prefiere las de nuestra España. Estos mesmos Autores confiessan, que considerado el tiempo presente, en que yà las Indias, demas de sus propios frutos, y ganados, tienen los nuestros, que se dàn, y crian en ellas con tanta abundancia, es mucho mayor su grossedad, y fertilidad, en variedad, y copia de semillas, legumbres, arboles, frutales, ganados, animales, rios caudalosos, salinas, pescados, carnes, y caças, y todo lo demas necessario para la vida humana, aun quando no trataramos de sus minerales de oro, plata, y otros metales, y pesquerias de perlas, en que tanto exceden a las demas Provincias del Mundo. De todo lo qual escriven particular, y copiosamente, y aun con increibles encarecimientos, Pet. Martir de Angleria *en sus decadas del Nuevo Orbe*, Gonçalo Fernandez de Oviedo *in summa rerum Indic. cap.* 79. *&* 81. y *en la historia lib.* 9. *cap.* 16. *& lib.* 11. *cap.* 1. Aloisio Cadamusto, y otros, cuyas obras se contienen en el libro que se intitula: *Relationis Novi Orbis*, Acosta *dict. lib.* 3 *&* 4. Pedro Mexia *en su Sylva de varia leccion* 5. *p. cap.* 20 *&* 27. Torquemada *en su Monarquia Indiana, lib* 14 *cap.* 36. con los siguientes, Garcilasso Inga *en sus Comentarios Reales, lib.* 8. *desde el cap.* 9. *hasta el* 25. & *lib.* 9. *desde el cap.* 16. *hasta el cap.* 30. y Simon Maiolo *colloq.* 19. donde trata de los metales, y *colloq.* 20. & 21. donde trata de las yervas, y plantas.

Que

(43) Que no solo estos Reinos de España, sino casi los mas del mundo se sustenten oy con lo que recogen de las riquezas de las Indias, es cosa tan notoria, como experimentada, y novissimamente lo trata, representando el daño de las que nos llevan las Naciones estrañas, y proponiendo medios para escusarle, el docto I.C. Alonso Carrança en el libro que acaba de imprimir, intitulado, *Ajustamiento de monedas, 3.part.cap.4.* donde dize, que despues que se descubrieron las Indias, han salido de España mas de mil y quinientos millones, sin bolver a ella, ni vna minima parte; cosa digna de lastima, y que solo ha podido caber en nuestro descuido.

(44) De la inmensa riqueza que se avia sacado del cerro de Potosi, desde el año de 1545. en que se descubriò, y comencò a labrar, hasta el de 1585 haze vn capitulo particular el Padre Iosef de Acosta *en el libro 4. de su historia natural, y moral de Ind. cap.7.* y dize, que de solo lo quintado, eran ciento y onze millones, porque de lo demas no se podia tener cuenta, ni noticia, aunque era en mucha mayor cantidad. Despues acà es tanto lo que se ha sacado, que se entiende passa de trecientos millones: por manera, que contando sobre esto lo que han rendido otras minas de plata, y oro de Perù, Nueva España, y Nuevo Reino de Granada, y las perlas, esmeraldas, turquesas, grana, añir, clavo, especias, y otros frutos, y cosas de gran precio, y provecho, que se han traido de aquellas, y de otras Provincias de las Indias, fuera de lo mucho que se ha quedado, y consumido en ellas, tengo por cierto, que no se alarga el Coronista Gil Gonçalez Davila *en su Teatro de Madrid. pag.472.* quando dize, que seràn mas de mil y quinientos millones. Simon Maiolo en el *colloq.11. de fluvijs in fine*, y en el *colloq.19. de metallis, pag.598. & sequentibus*; cuenta de algunos rios, y tierras de las Indias, donde se pesca el oro con redes, y se hallan pepitas tan grandes como huevos de gallinas, y algunas de peso de mas de tres mil Castellanos, y encarece sus riquezas de suerte, que no duda, que ayan sido, y sean mas ricas estas Indias, que todo quanto tuvo, y juntò el Imperio Romano, en cuyas grandezas se dilata con espanto Iusto Lipsio *de admiranda magnitudine Romani Imperij, lib.2. per totum.* Laurencio Surio *en sus Comentarios ann.*1558. referido por Maiolo *vbi supra*, dize, que al señor Emperador Carlos V. porque derogasse vna de las que llamaron nuevas leyes, le servian los de las Indias con veinte y vn millones de oro, y que otros tantos ofreciò otro Embaxador al señor Rey Don Felipe Segundo, y añade que en su tiempo se avian traido de las Indias a España: *Septem decades millionum auri, totidemque ex margaritis, gemmis, vnionibus, ac reliquis lapidibus, rebusque pretiosioribus Novi Orbis, præter aliam summam, quæ annis quadraginta, in ipso Orbe Novo subigendo & muniendo in milites, & præfectos Cæsaris consumpta est, quod ferè videtur incredibile, & priscæ Romanæ potentiæ etiam inauditum.* Y alli refiere, que Atahualpa avia prometido a Don Francisco Pizarro por su rescate setenta millones, y que los acabara de juntar brevemente sino le mataran. Y destas mesmas riquezas de las Indias escrive tambien otras cosas muy dignas de notar Ioan Zuingero *en su Theat. vitæ humanæ, col.*1079. & 3970. De donde se echarà de ver, quan vana es la malicia de Euphoro en su libro *de Iconib. anim. diversarum nationum*, à quien refiere Pet. Canonherio *en sus Aforismes morales, pag.*438. el qual moteja à los Españoles, de que encarecemos mucho estas riquezas de las Indias por acreditarnos, sus palabras son estas: *Equidem dignissimum laude putem, quod Hispani in magna hominum penuria vastum tamen, & dissipatum Imperium, suorum civium colonijs aut præsidijs tenet; suique ærarij famam opulentiæ Indicæ nomine, & ingentibus præterea verbis cauta, & industria fraude sustentant.*

(45) Poca necessidad ay de probar, ò encarecer (si bien mucha de lamentar, y sentir) las grandes riquezas, y tesoros que España ha gastado, y consumido en defender, y sustentar los Estados, y guerras de Flandres, y en conservar la Fè, y Religion Catolica, que se iba estragando, y aun acabando en ellos, pues a todos consta lo que en esto ha passado, y lo dizen quantos Autores han escrito de aquellos Paises, como se verà en las historias de Iacobo Meyero, y Iacobo Marchancio, el qual como maravillado dellas las llama inexhaustas, en vn verso de la elegia, ò dedicatoria que haze al señor Rey Don Felipe Segundo:

Cuius inexhaustas Dij tueantur opes.

y lo mesmo dizen D. Bernardino de Mendoza, Antonio de Herrera, Luis de Cabrera, Illescas, Suerio, y otros que escriven destas guerras en sus historias. Y tampoco recibe duda, que estos gastos por la mayor parte se ayan hecho con lo que se ha traido de las Indias, pues

pues casi todo se traslada luego a aquellas Provincias; y assi lo nota, entre otros, Francisco Guiciardino *en su descripcion de los Países baxos*, por estas palabras: *Di Spagna ci si conducono innumerabili sorte di mercantie, gioie, & perle di diverse qualità, & pregi che gli Spagnuoli dale loro Indie Occidentali del Perù dette America, & Nuovo Mondo vi appartana: le quali gioie & perle che di la vengono, sono grandi, & belle, ma non di quella perfettione che sono le Orientali, Conduconci gran quantità di oro, & di ariento puro, so do & forgiato, che medesimamente in maggior parte da quel Nuovo & felice Mondo trasportano: similmente il color chermisi, detto da loro Cucciniglia, &c.*

(46) Hazese esta ponderacion, porque es ordinario sentirse mas las heridas que se nos hazen con nuestras propias armas, iuxta illud vulgatum Ovidij:

Heu patior telis vulnera facta meis.

y las ocasiones de pena, ò de perdida, que provienen del mesmo beneficio que hizimos a los que despues, no le reconociendo, nos son contrarios. Esto significò aquel sabido Apologo de Esopo, del viejo que calentò en el seno la vivora, q̃ hallò en el camino medio muerta de frio, y despues se quexava en vano, mordido della. De donde tomò Erasmo el adagio, *Colubrum in sinu fovere*, y refiere a Gabrias Poeta, que ciñò la fabula en estos versos:

Sinu fovebat quidam agricola viperam
Gelu rigentem, at hæc calorem vt senserat,
Ferit foventem, moxque perimit vulnere.
Ingrati ad hunc benemeritos tractant modum.

y no es menos elegante para el propio intento el Emblema 64. de Alciato, cuyo titulo es, *In eum, qui sibi ipsi damnum apparat*, y dize assi:

Capra lupum non sponte meo nunc vbere lacto,
Quod malè pastoris provida cura iubet,
Creverit ille simul, mea me post vbera pascet:
Improbitas nullo flectitur obsequio.

en el qual lugar el Brocense, y Claudio Minoes juntaron otras cosas a este proposito, y Yo añado lo de Diogenes, de quien cuenta Laercio en su vida, que viendo a vn mancebo, que por juzgarse lozano, y de buen talle, despreciava a su padre, a quien por la edad faltavan los brios: *Non te pudet* (inquit) *eum despicere per quem habeas, vel hoc ipsum in quo tibi places*: Valerio Maximo *lib. 9. cap. 5. de improbè dictis & factis*, nota por suma impiedad, è ingratitud en Cayo Toranio, y Villio Annal, que fueron causa de la muerte de sus padres. Y Minoes *vbi supr.* le glossa diziendo estas palabras, que vienen a ser las mesmas de que yo vso: *Quid verò execrabilius esse potest, quàm ijs vitam adimere, aut etiam quodam torquere pacto, qui nobis vivendi causas suggessere, dederuntque operam, vt quod sumus, essemus.*

VII.

QVE la mejor, y mas cierta piedra del toque de las calidades, y precedencias, suele tambien ser la comun opinion, y estimacion de los hombres. (47) Y si quilatamos en ella esta de que se trata, es llano que vendrà a quedar superior el Imperio de las Indias, y por el consiguiente su Consejo, a los Estados, y Consejo de Flandres, pues nadie ignora, quanto mas estimado, embidiado, y apetecido sea de todas Naciones, (48) y que qualquiera a quien se diera opcion, ò eleccion entre estos ditados, ò entre las Presidencias de sus Consejos, escogiera el de las Indias; y assi este cargo le confiere tambien V.M. por mayor beneficio. (49)

VIII.

(47) EL Iurisconsulto Vlpiano en la *l. Athletas 4. in princ. D. de ijs, qui notantur infam.* trata si los Athletas, ò Luchadores deven ser tenidos por infames? y resuelve que no, quando lo hazen por exercitarse, y para esto no dà mas razon, de que *generaliter ita omnes opinantur.* De donde sacaron los DD. que en duda nos avemos de ir con lo que comun, y vulgarmente se entiende, y pratica en el pueblo. Cerca de lo qual se pudieran referir muchas, y singulares dotrinas, que para comprobacion, è ilustracion deste Brocardico junta

ta Ant.Corseto *in singulari, verbo Opinio*, y Everardo *in locis communib. loco ab opinione vulgi.* Pero en terminos de precedencia, es notable la de Baldo *cons. 387. num. 1. vers. Item illa, lib. 1.* donde dize: *Item illa est maior dignitas quæ pro magno beneficio datur, & quam generaliter homines existimant esse maiorem, vt D. de infamib. l. Athletas, §. 1.* La qual sigue, y traslada Boerio *decis. 286. num. 8.* y Stephano Graciano *1. tom. discept. forens. cap. 111. num. 74.* Y puedese añadir otra dotrina del mesmo Baldo *in l. 2. circa fin. C. de rescind. vendit.* donde hablando en materia de estimacion de precios, dize *Quòd æstimatio rerum immobilium melius probatur per vicinos & populares, quam per alios, quia præsumuntur scire & quod ipsi dicunt, præsumitur iustum pretium*: para lo qual alega la *l. semper in stipulationibus, D. de reg. iur.* y la *l. 1. verb. Incolentium, D. de fluminib.* vbi probatur, *Quòd status, seu qualitas alicuius rei, est regulanda secundùm communem opinionem, præsumitur enim res se sic habere, vt vulgus opinatur.* Y para saber si vna cosa es mas principal que otra, ò accessoria della, se ha de estar en duda a la reputacion, y comun nominacion del vulgo, como singularmente lo dixo la Glossa *in Clement. per litteras de probation.* & ibi eam notant Butr. Ioan. de Imola, & Pet. de Ancharrano, & idem Ancharran. *in cap. accessorium, de regul. iur. in 6. col. 2.* quos refert, & sequitur Everard. *vbi supr.*

(48) La grande estimacion que todas las Naciones hazen de las Indias, y lo que embidian, y encarecen su Monarquia, queda bastantemente probado por lo que se dixo en el *nu. 35.* cum multis seqq. Y asi dize Iacob. Marchantio *in hist. Fland. pag. 330. Quòd cæteri Reges obstupescunt* de vèr tan poderoso, y dilatado el Imperio de España, con la accession de las Indias. Y Camilo Borrelo *de præstant. Reg. Cathol. cap. 45. num. 8.* refiere, que la Reina Isabel de Inglaterra confessò publicamente en vn Parlamento que tuvo en su Reino, que el señor Rey Don Felipe Segundo, era por este respeto el mayor, y mas rico, y poderoso Principe de los que tenia el Mundo. Y solo he hallado vn Autor que menosprecie el descubrimiento de las Indias, y diga mal dèl, y que fuera mejor que no se huvieran descubierto, que es Trajano Bocalino *en sus Raguallos, ò Avisos del Parnasso, cent. 2. cap. 90.* Pero sus razones, y fundamentos son de tan poca sustancia, que no es necessario responder aqui a ellos, fuera de que lo hago en mi *libro 1. de Indiarum iure, cap. 16. num. 97. & seqq.*

(49) Muy notorio es, que las Indias, y su Presidencia, y Consejo han estado, y estàn en mayor opinion, y estimacion que el de Flandres, y que qualquiera acetarà de mejor gana aquel Cargo, y que V.M. quando le provee, le dà por mayor beneficio, y merced. Vnde sumus in terminis doctrinæ Baldi *d. cons. 111. num. 1.* donde dize: *Quòd gradus excellentiam ostendit, consuetudo, & æstimatio communis, l. honor, §. 1. D. de muner. & honor. & quòd illa est maior dignitas quæ pro magno beneficio datur*, iuxta *d. l. Athletas, vers. 1. D. de ijs, qui notantur infam.* ibi: *Et sanè locus iste à Principe hodie non pro modico beneficio datur*, & sequitur Boer. *d. decis. 286. num. 8.* y que los que tienen mayor prerogativa de honor, devan gozar de mayor autoridad, y preheminencia, es decision expressa del *cap. 1. in fin. de offic. legat. lib. 6.* y tratalo largamente Ioan. de Montaign. *de auctorit. Magn. Consilij, num. 159.*

VIII.

QVE considerada asimesmo la antiguedad destos dos Consejos, que es otro de los puntos por donde suelen regularse las precedencias, (50) vence tambien con muchas ventajas el de las Indias: pues el de Flandres en la forma que oy tiene, se ha criado de nuevo. Y aunque antes que el señor Archiduque Alberto fuesse a governar aquellos Estados, solia aver en esta Corte vn Presidente, y vn Secretario, por cuya mano passavan las consultas, y despachos de los oficios, y cargos, y demas

(50) Esta es vna de las mas ordinarias cõclusiones en materia de precedencias, que el mas antiguo Senado, ò Senador, cæteris paribus, aya de ser preferido. Y dexado lo vulgar de la regla: *Qui prior est tempore, potior est iure*; donde Dino, Ancharrano, y Pedro Pechio juntaron muchas cosas. Hablãdo en los propios terminos de Magistrados, y Dignidades, lo dixo la *l. 1. C. vt dignit. ordo servetur, lib.* 12.

mas cosas concernientes al govierno dellos, en quãto a la paz. Las de guerra, siempre se governaron, y proveyeron por el Consejo de Estado, como oy se haze; y el tal Presidente, y Secretario no tenian titulo, ni forma de Consejo, ni se traian, ni oy traen ante ellos las apelaciones, ò suplicaciones de las causas, y pleitos de los dichos Estados: ni se hallarà exẽplar firme, y seguro de que en ningun tiempo, ni ocasion, concurriendo con el Real Consejo de las Indias le precediessen, y asi mucho menos le han de preceder al presente, pues no puede este nuevo Cõsejo de Flandres, quando se lleve el negocio por todo rigor, pretender mayor autoridad, ò precedencia en perjuizio de tercero, que la que tuvo el antiguo en cuyo lugar se subroga. (51)

IX.

12 *l. vnicuique, C. de prox sacro. scrin. eod. lib* ibi: *Vt nemini penitus liceat, cùm sit posterior tempore, locum præcedentis ambire l. 1. C. de Consulibus, eod lib.* ibi: *Quis enim in vno eodemque genere dignitatis prior esse debuerat, nisi qui prior meruit dignitatem.* Donde Ioan de Platea *num. 2.* nota: *Quòd in dignitatibus duplex ordo reperitur, vnus prioritatis temporis, & alius maioritatis honoris* Lo mesmo se prueva *in l. 1. &* 2. vbi Lucas de Pena, *num. 3. C. de Praef. Prætor. l. vlt. C. de tyron. l. 1. D. de albo scribend. cap. 1. & cap constituimus, de maior. & obed cap. statuimus 61 dist. cap. Episcoporum 74 dist. cap fin. 75. dist. cap Episcopos 17 dist.* vbi Turrecremata, y en otros muchos lugares de derecho, y buenos Autores que refiere Cassaneo *in Catal glor. mund part. 4. consid. 76. part. 11. consid. 17 & part. 12. consid. 99.* Tiraquel *de primogen in præf. num 35 & seqq* donde prueva ser esto fundado en derecho divino, natural, y positivo, Bursato *cons. 128. & cons 343. num 5. lib. 4.* Ruino *cons. 19. num 1. lib. 1.* Fabio de Ana *cons. 42. num 1.* Ancharranus *cons. 27.* Romanus *cons. 438. num. 14.* Parisio *cons 12. num. 31. lib. 4.* Marzario *cons. 26 num. 12.* Menoch. *cons. 51. num. 39.* Rolandus *cons. 47. num. 70. lib. 1.* Craveta *cons. 489 num. 1.* Cœphalo *cons. 615. num. 22.* Camill. Larata *cons 2.* Stephan. Gratian *discept. forens tom. 3 cap 593. num. 29.* Christ. Besold *dissert. iurid Politica de præcedent. & session. prærogat. cap. 3 num. 2. & seqq. pag. 147.* Porcius *cons. 70. num. 18 & cons. 167. num 51.* Decianus *cons. 1 num. 60. lib. 1.* Simon Pistor. *cons. 18. num 3. inter cons. Modest. Pistor* Vincen. de Franchis *decis. 144. num. 2.* Schrader. *de feudis, part. 10. sect. 9. num. 54.* Rosental. *in eod. tract. 4. part. cap. 6. conclus. 39. num. 9.* & Felix Contelorius *de præced. num. 2.* Y la razon desto es, que siempre lo mas antiguo tuvo, y deve tener mas veneracion, estimacion, y prerogativas conforme a derecho, vt tradit Aristot. *lib. 10. Metaph. cap 2. l. semper 5. D. de iure immunit.* ibi: *Semper in Civitate nostra senectus venerabilis fuit &c. l. si ita fuerit,* ibi. *Qui natu maximus, D de reb. dubijs,* & latè Cassaneus *in dict. Catalog. part. 4. consid. 23.* Tiraq. *de nobilit. cap. 19. & de iure primogen. in præfat. à num. 75.* Porcius *dict. cons. 167. num. 64.* Feder. Scotus *cons. 28. num. 10. & seqq.* Camill. Borrel *de præst. Reg. Cathol. cap. 4. num. 3. & cap. 68. num. 5.* Gregor. Lop. Madera *de las excelencias de la Monarquia de España, cap. 3 in princip.* Marc. Mantua *in Enchirid. rer. singul. cap. 208.* Y desto ha escrito vltimamente vn copioso Tratado vn Autor Aleman, llamado Goldasto, que le intitula: *Senior sive de Seniore, lib. 1. per totum,* præcipuè *cap. 2. 5. 16 & 17.*

(51) Dexando lo vulgar, de que subrogatus sapit naturam eius in cuius locum subrogatur, de quo est text. & ibi DD. *in l. si eum 10. §. qui iniuriarum, D. si quis caution.* cum latè traditis ab Everard. *loco 93.* Catel. Cotta *in memorab iuris, verb. Subrogatum,* & Claudio Prato *Gnoseun general. iur. lib. 6. tit. 9. cap. 1.* Y estrechandonos a solo dotrinas de preheminencias, en ellas es llano, que quando vn Consejo, ò vna Dignidad se erige de nuevo, ò se suscita la que solia aver, y cessò por algun acontecimiento, solo puede pretender el lugar, y preheminencias que tuvo ò que tienen otras sus semejantes, vt probat text. expressus *in cap cùm olim 6. de consuetud.* vbi gloss. *verb. In sessionibus,* & *verb. Præiudicium,* & alij DD. communiter, & *in leg. 1 C. de Metropol. Beryto, lib. 11.* vbi gloss. *verb Tyro,* Bart. & Odofred. *ibid.* & Iacob. Rebuff. *num. 8.* Platea *num. 1. in fine,* & latissimè Lucas de Pena *num. 12. & 13.* Y aun la subrogacion obra solo en quanto a las calidades que se tenian por propias, y naturales de aquel Magistrado, non vero

rò in ijs, quæ aliunde & per privilegium, como bien advierte Everard *vbi sup.* Iacob. Phil. Porcius *conf.* 167. *num. vlt.* Menoch. *de arbitr. lib.* 1. *q.* 54. *num.* 34 Hotom. *in controvers. patr. & nep. cap.* 9. *& tract. de maioratu Elect. Imp. lib.* 3. *cap.* 6. *num.* 7.

IX.

QVE quando sin perjuizio de la verdad se concediera, que huvo antiguamente Consejo de Flandres, y que precediò al de las Indias; supuesto que este Consejo cessò, ò se extinguiò del todo por tantos años, y que oy se funda, y erige de nuevo, y con nuevas ordenes, y formas en su despacho, se ha de tener, y juzgar por tal, (52) entrando en el lugar que hallare desocupado, (53) sin quitar a nadie el que por derecho, y antigua costumbre tuviere adquirido; porque esso no se presume que lo quiere, y ordena V.M. (54) ni lo dicta la razon, la qual se govierna de ordinario en estas materias por la possession, y costumbre, (55) y pide que sean preferidos, y aventajados, los que han servido, y estàn sirviendo actualmente, (56) y que el Consejo, y Consejeros que tienen mas grave, è importante ocupacion, y mas ordinarias consultas, y correspondencias con V.M. (como es llano las tiene el de las Indias) tengan tambien mas honrado, y preheminente lugar. (57)

X.

(52) QVE quando vna cosa se quita, ò extingue del todo, aunque despues se buelve à erigir, ò poner, como antes estava, se aya de tener, y juzgar por nueva, es doctrina expressa del I.C. Paulo *in l. inter stipulantem* 83. §. *sacram, vers. Sed hæc,* ibi: *Et navis si hac mente resoluta est, vt in alium vsum tabulæ destinarentur: licèt mutato consilio reficiatur, tamen & perempta prior navis, & hæc alia dicenda est, l. si quis ædes* 30. *D. de servit. vrban.* ibi: *Confusa, sublataque servitus est, & si rursus vendere vult, nominatim nova servitus imponenda est, l. qui res* 98. §. *aream, D. de solution.* donde el mesmo I. C. Paulo, poniendo el propio exemplo de la nave, y del hombre, que aviendo começado a ser libre, despues por algun acontecimiento bolviò a ser esclavo de que avia tratado *in dict.* §. *aream,* concluye: *Alia enim videbitur esse posterior navis, sicut ille alius homo est, l. servus legatus* 27. *in fine, D. de adimend. legat.* ibi: *Nam & si rursus in servitutem ceciderit, non tamen legatum eius resuscitabitur, novus enim videtur homo esse.* Y en materia de precedencias, es maravilloso texto el de Vlpiano *in l.* 2. *D. de Decurionibus,* donde dize, que si a vn Decurion le destierran, aunque sea por tiempo limitado, pierde por el mismo caso el oficio, y que por el consiguiente, aunque despues sea restituido, no entrarà en la antiguedad que tenia, dando por razon desto: *Nam hic velut novus in ordinem venit.* De que trata tambien el texto, y los Doctores *in l.* 1. *C. de his qui in exilium, lib.* Dueñas *reg.* 345. Mar. Mantua *sing.* 201. & Craveta *cons.* 293. *num.* 10. y en terminos mas apretados Baldo *cons.* 366. *num.* 3. *lib.* 3. vbi resolvit: *Quòd dicitur novum, quod per confirmationem fuit innovatum,* y Alexandro *cons.* 34 *num.* 5. *& seqq. lib.* 5. donde resuelve: *Quòd feudum antiquum si omnino extinguitur, vt quia confiscatur, & de novo conceditur, dicitur novum, & quòd generaliter idem iudicamus de restaurante id, quod penitus erat extinctum, quod iudicamus de eo, qui de novo facit.* En el qual lugar la Adicion, ò Apostilla pone otros concordantes, y el Cardenal Tusco *pract. conclus. litt. N. conclus.* 128. Y que assimesmo se aya de tener, y juzgar por nuevo lo antiguo en que se dàn, ò añaden nuevas ordenes, y formas en cosas considerables, es doctrina expressa de los Doctores, per textum *in l. ius civile, D. de iust. & iure,* ibi: *Ius civile est, quod neque in totum à naturali, vel gentium recedit, neque per omnia ei servit, itaque cùm aliquid addimus, vel detrahimus iuri communi, ius proprium, idest civile efficimus.* Y assi dixo alli Bartolo notablemente *num.* 1. *Quòd quando aliquid additur, vel detrahitur libello circa substantialia, dicitur* no-

novus libellus, al qual sigue Paulo de Castro *ibid num*.4. & Alexand.*num*.16. Angel.*num*.2. Iass. *num*.5.*in l*.1.*§ si quis simpliciter*,*D.de verb.obligat*.DD.*in l.edita*,*C.de edendo*,Bertachinus *in repert. verb.Libellus novus*. Y es muy digna de ponderar otra doctrina de Angelo *in l. scire debemus*, *num*.1.*D eod tit.de verbor.oblig* donde dize: *Quòd quando primæ dispositioni aliquid adiungitur, ita quòd vna dispositio sit, tunc non dicetur nova dispositio; sed vbi ex illa adiunctione nova dispositio fit, vel propter specificationem novæ personæ, vel singularem expressionem novæ rei, tunc nihil dicitur additum, sed nova dispositio contracta*. Y el Cardenal Tusco *litt.V.conclus*.23. refiriendo a Baldo, y otros Autores, dize: *Quòd vectigal novum dicitur, quod nunquam fuit impositum, vel cessavit causa, & iterum suscitatur*.

(53) Que el Senado,ò Senador, nuevamente formado,ò restituido no ha de quitar a otro su lugar, sino tomar el postrero,ò aguardar a que vaque,si es el numero limitado, es decision llana de la *d.l.2.D.de Decurion*.ibi: *Sed & si numerus ordinis plenus sit,expectare eum oportet, donec alius vacet*: de que hizo mencion la glossa *in l.quid ergo* 13.*§.pœna gravior*,*verb.Onerasset*,*in fin.D.de ijs.qui notan.infam*.vbi Fulgos.*n*.26.*ead.glos.in l.falsi* 13.*§.ordine*,*D.de falsis*,*verb.Dignitatem & verb Recuperare*.*in fine*,*vers.Tu ergo*,& prosequitur latè Auctor tractatus *de restit.spoliat. fol*.10.& *fol*.14.*num*.14.& novissime Felix Contelorius *in d tract de præcedent.ex num*.38.*ad* 42. Donde pone otros casos muy parecidos al nuestro,de algunas Religiones, y Comunidades que avian cessado en Roma, y despues se bolvieron a instaurar con nuevas reformas por los Sumos Pontifices.

(54) Vulgares son las leyes que enseñan, que nunca se presume, que el Principe quiere quitar,ò perjudicar el drecho de tercero.vt in *l.2.§.meritò & §. si quis à Principe*,*D.ne quid in loco publ.l neque avus C.de emancip.liber.cap super eo*,*cap.ex parte el 2.de offic.deleg.cap.ex tuarum*,*de auct.& vsu pallij*,*cap.licèt*,*de offic.Ordinar*.cum similibus latè adductis à Menochio *de præsumption.lib.2.præsumpt.9.per totam & præsumpt.10.num*.48. & Pinel. *in rubr. C. de rescinden. vendit*. 1.*par.cap* 2.*num*.8.Pero en los mesmos terminos de precedencia, de que vamos tratando, lo resolviò latissimamente el Colegio de Bolonia post consilia Zabarellæ,*cons*.1. *num*.56. donde prueva, que aunque el Papa llame a vnos Canonigos Regulares nuevamente fundados, Clerigos de la Primitiva Iglesia,y diga que los tengan por tales, adhuc non videtur velle, quòd præponantur,seu præferantur Monachis Sancti Benedicti,qui anteà instituti erant, & certum locum habebant. Y lo mesmo prueva,y prosigue doctamente Marino Freccia *in tractatu de subfeud.lib.2.tit.Quis dicatur Dux*,*num*.53.*ante fin.& num*.54.*pag*.134. donde refiere, que pretendiendo vn Consejero de Italia nuevamente criado,preceder a los Regentes del Cōsejo Colateral de Napoles,por ciertas clausulas de su titulo, y privilegio, que para esto se ponderavan, adhuc no pudo salir con ello; y aviendo sido consultada la Magestad Cesarea del señor Emperador Carlos Quinto, que fue el que concedio el privilegio, *Declaravit, non fuisse eius intentionis per cedulam,quam attulit excellens Albertinus,afferre præiudicium ipsis excellentibus Conventis.&c*. Y que esta sea regla,y dotrina general en materia de precedencias, que el rescripto,ò gracia nueva del Principe,aunque tenga clausula *de certa scientia*, ò *Motu proprio*,se ha de entender estrechamente, y sin que quite, ni perjudique el derecho de terceros,es comun conclusion de los DD.la qual refiere, y sigue Philip. Franc. *in cap. quamvis, de rescript.in* 6.*num*.3.*&* 5.Ioan.de Platea *num*.2.& Luc.de Pena *col*.2. *vers. Item quia restitutionis, in l.2.C.de ijs qui in exilium dati lib* Collegium Bononiense *d.cons*.1.*num*.57.& latissimè Felix Contelorius *vbi supra num*.40.*&* 41.

(55) De la fuerza de la possession,y costumbre en estas materias de precedencias se apuntò algo *supr.§.4.num*.31.y junta mas Lud.Rudolphino *in tract. de origine, dignitate & potestate Ducum Italiæ*,*num*.234. *&* 252. *& seqq*. donde prueva, *Quòd consuetudo est, quæ magis frequenter tribuit titulos,dignitates, & præcedentias*,& sic ex illa regulari debent, vt voluit Menochius *in cons*.302.*num*. 43.*volum*.4.*& cons*.257.*num*.36. vbi inquit:*Is iudicandus est maior & dignior, atque in cæteris anteponendus, qui pro veteri more & consuetudine ita habitus est*.Purpurat.*in l.1.in princip. num*.312.*vers. Et breviter*,*D.de offic.eius*,Pacianus *de probation.lib.2.cap*.26.*num*.136.Hieron.Gigas *in tract. de resid.Episcop.cap* 18. *nu*.10. A los quales añado lo que en los mesmos terminos copiosamente trata Gail. *lib.1.observation.pract.cap*.21.Tiraquel.*de nobilit.cap*.20.*n*.55. Elbert. Leoninus *cons*.1.*n*.8.*& seqq*.Antonius Guettà *cons*.1.*n*.12.Panciroli.*cons*.162.*n*.15.*& seq*.Pereg. *cons*.3.*n*.1.*& seq*.Vvamesius *cons*.10.*vol*.1.Bobadill.*in Polit.lib*.2.*cap*.10.*n*.49.*& lib*.3.*cap*.2.*n*. 23.

Georg.

Georg. de Ecclesia *conf.48.num.12.* inter confilia feudalia variorum, donde dize: *Quòd qui hanc inveteratam & practicatam consuetudinem sedendi, aut præcedendi invertit præsumitur esse impressor:* a los quales refiere, y figue el Autor del Tratado *de Maioratu Electorum Imperij lib. 1. cap.30.* donde concluye, que las palabras de Menochio arriba citadas, se avian de escrivir en las puertas, y postes de todos los Palacios: y luego en los numeros figuientes refiere inumerables exemplos de historias antiguas, y modernas de todas Naciones, en que aviendose ofrecido esta materia de competencia de precedencias, no se ha hallado mejor modo de juzgarlas, y componerlas, que mandar guardar la costumbre: y que por aqui se han ido en Roma, Venecia, Polonia, Turquia, y otras partes, quando prefieren los Embaxadores del Rey Christianissimo de Francia a los del Catolico de España, sin querer admitir otras razones, que pudieran obligar a lo contrario, de quibus dixi aliqua *supra num.* 33. Y que la misma causa obligò a conservar a la Ciudad de Burgos en el lugar, y precedencia que tenia contra Toledo, de quo etiam dixi *supr. num.* 20. Y a esto mira el decreto general del Santo Concilio de Trento, que mandò guardar, y conservar, a los que acudieron a èl, sus antiguos derechos, y costumbres en lo tocante a la precedencia, como lo refiere Alfonso Burgense en el Tratado *de sessionibus*, Drauthio *in continuat. dier. Canicular. tom.5. colloq.5.* y se halla escrito en el fin del mesmo Concilio, por estas palabras: *Declarat sancta Synodus ex loco assignato Oratoribus, tam Ecclesiasticis, quam Sæcularibus in sedendo, incedendo, aut quibuscumque alijs actibus, nullum cuiquam eorum factum fuisse præiudicium; sed omnia illorum, Imperatoris, Regum, Rerumpublicarum, ac Principum suorum iura, & prærogativas illæsas, & salvas esse, in eodemque statum permanere, prout ante præsens Concilium reperiebatur.* Y que esta clausula se acostumbre poner generalmente en el Recesso, ò Dissolucion de las Cortes Imperiales, y de otras qualesquier semejantes juntas que se hazen, lo advirtiò el Autor del dicho Tratado *de Maioratu Elect. Imperij, d. lib.1. cap. 30. num.7. pag* 113. & Simon Pistor. *conf.*51. Porque en duda se ha de estar, y presumir por el que possee, *l.76.* & ibi glos. *de reivendicat.* Vvesemb. *in paratit. de acquiren. posses. num.7.* Mascard. *concl.*1194. *vol.*3. y en los terminos de precedencia Menoch. *de arbitrar. casu* 48. *num.*12. & 34. Rudofin. *de Ducib. Ital. num.*252. & Bessoldus *d. cap.3. num.1.*

(56) Los q̃ han servido, y estàn sirviendo actualmente, tienen tambien derecho de ser preferidos (cæteris paribus) a los que entran a servir de nuevo, y se les haria agravio, si esto no se atendiesse, como expressamente lo dispusieron los Emperadores *in l.2. C. vt dignit. ordo servetur, lib.12.* por estas palabras: *Omnes privatæ dignitates hoc ordine servire agnoscantur, vt primo loco habeantur, qui in actu positi illustres peregerint administrationes; secundò veniant vacantes:* y en la *l fin. C. de Decurionib.* ibi: *In ipso tamen actu:* y lo enseñò notablemente la glossa *in l. ex agentibus 4. verb Posteriores, C. de Princip. agent. in rebus, lib.12.* ibi: *Sed illa intelligitur secundùm istam, vt qui est in actu, semper præferatur honorarijs eiusdem vel alterius dignitatis:* y lo mesmo dixo *in l.1. C. de proxim. sacror. scrin. lib.12.* y lo prueva, y prosigue largamente Boer. *de auctor. Mag. Consil. num.*144. Platea *in d. l.2. C. vt dignit. ord. serv. num.1. vers. Nota ex hoc,* y Menchaca *in præfat. controvers. illust. num.*126. & 127. & conducit *l. vnicuique 7. C. de prox. sacror. scrin. lib.12.* ibi: *Scilicet vt nemini liceat, cùm sit posterior tempore, locum præcedentis ambire: nisi fortè ab eo, qui tempore vincitur, laborum comparatione superetur.*

(57) Entre otras maximas ciertas, y generales en materia de precedencias, es tambien muy conocida la que aqui se apunta, conviene a saber, que los Magistrados que tienen mayor, y mas importante administracion, sean, y devan ser preferidos, y mas estimados, en tanto grado, que aun quando al de menor orden le està encargada mayor administracion, se juzga por de mayor dignidad. Esta fue dotrina de la glossa *in cap. statuimus, verb. Consueta, de maior. & obedien.* la qual siguen alli los Doctores comunmente, y Turrecremata *in cap. fin. 16. distinct. ante num.1. vers Tamen fallit,* Hostiens. *in sum. de maior & obedien. §.1. circa finem,* Rota *decis.4. de elect. in novis,* Decius *conf.*161. *ante finem,* y otros muchos que refiere, y sigue Stephano Gratiano *discept. forens.1. part. cap.*111. *num.*76. & Cardin. Tuschus *verb. Dignitas, conclus.*419. Y lo mismo se dize, y considera en el Magistrado, que por razon de su oficio viene a tener mas ordinarias consultas, y correspondencias con su Principe, como lo coligen comunmente los Doctores, *argument. text. in l.1. C. de præpos. labar. lib.12.* ibi: *Quos nostri lateris decus illustrat,* del qual en nuestros terminos hizo mencion Felino *in rub. de maior. & obed. num.4.* y Bald. *in rubr. D. de offic. Proconf.* infiriendo de aqui: *Quòd dignior est Cardinalis, qui assistit Papæ in*

Curia, quàm qui extra Curiam. Y no se puede passar en silencio el lugar de Casiodoro *lib 7. form.20.* donde dize, que aquel Magistrado se tiene, y deve tener por mas eminente, y agradable a su Rey, que en mas cosas le suele, ó puede servir, sus palabras son estas: *Ad genium dignitatis tuæ credimus pertinere, si competentia tibi videamur iniungere. Quia tanto quis gratior redditur, quanto parendi causas amplius suscepisse monstratur* & *lib.3.epist.23. Nam vt optamus esse, quod placeat, ita curamus, vt qui placuerit, enitescat.* A que alude el Emperador Leon *in l. proximos 8. C.de prox.sacror.scrin.lib.12.in fine*, quando dize: *Quibus enim pietatis nostræ arcana meritò committuntur: his pietas nostra vitam cingulo supra dictæ comitivæ ornandam decorandamque decrevit.*

X.

QVE si se considera el tiempo en que las Indias, y los Estados de Flandres se vnieron, agregaron, ò incorporaron en la Corona de Castilla, y Leon, y desde èl se pretende, y regula su antiguedad, como vemos que se pratica en otros Consejos. (58) Es tambien superior en esta parte el Real de las Indias. Pues consta con evidencia, que primero començaron los señores Reyes de España a tener el Imperio de las Indias, que el Condado de Flandres. Porque este se començò a vnir, è incorporar en la persona del señor Emperador Carlos V. que le heredò como hijo del señor Rey D. Felipe el Primero, llamado el Hermoso, año de mil y quinientos y seis. Aunque no fue recebido, ni jurado en èl hasta el año de mil y quinientos y quinze. Y despues los Reinos de Castilla, y Leon, y sus agregados, por succesion de la señora Reina Doña Iuana su madre año de mil y quinientos y diez y seis. (59) Pero la adquisicion, y agregacion de las Indias tuvo principio en tiempo de los señores Reyes Catolicos D. Fernando, y Doña Isabel, año de mil y quatrocientos y noventa y dos, quando hizo en su nombre el primer descubrimiento D. Christoval Colon. (60) Y despues se les diò titulo del Imperio de ellas por Alexandro Sexto, Romano Pontifice, año de mil y quatrocientos y noventa y tres. Declarando por expressas palabras en la Bula desta concesion, que avian de quedar, y quedassen vnidos, è incorporados en la Corona de Castilla, y Leon. (61) Lo qual declararon tambien los mesmos señores Reyes Catoli-

(58) EN el *num.*50. dexè probado quan cõsiderable, y poderosa es la antiguedad, ò prioridad, en esta materia de precedencias. Y de ella se suelen tambien valer los Reinos, y Provincias quando vnos con otros contienden sobre este punto. Y assi vemos en Herodoto *in Euterpe*, y Iustino *lib.2.* que los Egypcios, Phrigios, Scythas, y Athenienses, pretendiendo la prelacion, alegavan ser mas antiguos: cerca de lo qual escriviò largamente Tiraq. *de nobilit. cap.19 num.28.* Paleoto *de bono senectut. part.4.* y Bodino *lib.1.de Republ.cap.8.nu 149.* donde refiere, que Augusto Cesar, *provt quæque Respublica antiquitate superior extitit, ita dignitate voluit esse priorem.* Lo mesmo dize Besoldo *in disser. iurid. polit. de præced.& session.prærog.cap.3 num.2.* donde cita a Knichen *de Saxon. non provocan. iure, verb. Ducum Saxoniæ, cap.2.nu. 19.* Y es muy notable, y copioso el capitulo que sobre este punto haze el Autor del Tratado *de Maioratu Electorum Imperij, lib.1 cap.2.& cap. 16.& 17. & 30.* y lo prosigue Aloisio Riccio *in prax. variar. resolut. 10.* Marzario *cons.26 num.12.* y Speron Speroni en su discurso Italiano, *de la Precedenza de Principi, in princip.* & facit *l.2.§.quæ omnia vers. Sed & natalium, C.de veter.iur.enucl.l 1. D.de censib. l pro-*

licos en varias leyes, y cedulas Reales que de esto tratan, donde prometen, y juran, que nunca las desincorporaràn, ni enagenarã, en todo, ni en parte. (62) Lo qual no hallamos establecido, ni praticado en los Estados de Flandres. (63)

XI.

l. providendum, C. de postulan. Pero en España assi en razõ de la precedencia de los Reinos que estàn vnidos, è incorporados en su Corona, como de los Consejos que los goviernan, no se sigue, ni atiende tanto la antiguedad que los mesmos Reinos tuvieron en su origen, y fundacion, como la de su vnion, è incorporacion a los de Castilla, y Leon, que son los que se juzgan por originarios de la dicha Corona, y a quien los demas ceden por este respeto; lo qual no se deve tener por nuevo, pues vemos, que Eneas Sylvio, que despues fue Papa Pio II. en el *libro 2. de gestis Concilij Constantiensis*, dize, que entre las Naciones que en este Concilio concurrieron, solo se atendiò a la antiguedad que cada vna avia tenido en convertirse a la Fè Catolica: *Ordinem* (inquit) *istum neque nobilitas, neque maioritas peperit: quia vt quæque natio Verbum Dei prius suscepit, sic prior habetur.* Y desta mesma consideracion de la agregacion, ò confederacion a su Imperio, vsaron los Romanos, como de lo que, hablando de la Provincia de Sicilia, refiere Cicerõ *in 4. Verrina*, y Onuphrio Panvino *de Imperio Romano, cap. de Provincia Siciliæ, pag. 965.* y son expressos los lugares de Tito Livio *lib. 7. decad. 1. pag. 128.* y Cornelio Tacito *lib. 13. annal.* que alega en semejante proposito el doctissimo Regente Ioan Bautista Valençuela *en su discurso de præceden. fol. 3. num. 24. & 25.* las palabras de Tito Livio son estas: *Neque Hercules quod Samnites priores amici socijque vobis facti sunt, ad id valere arbitror, ne nos in amicitiam suscipiamur; sed vt vetustate & gradu honoris nos præstent.* Tacito dize assi: *Postquam audiverant earum gentium legatis id honoris datum, quæ virtute, & amicitia populi Romani præcederent, nullos mortalium armis, aut fide ante Germanos esse exclamant.*

(59) De la vnion de los Estados de Flandres a los Reinos de Castilla, y Leon, y como fue por los tiempos que aqui se dize, tratan largamente Vlloa, Fr. Prudencio de Sandoval, y los demas Historiadores que han escrito la historia del señor Emperador Carlos Quinto, y su Noble, y discreto Epitomador Don Iuan Antonio de Vera y Zuñiga, Conde de la Roca, que en pocos pliegos pudo, y supo ceñir tantas, y tan heroicas hazañas, y ganar para si frequentes memorias, y perpetuas alabanças, como de Persio dixo Marcial:

Sæpius in libro memoratur Persius vno,
Quàm levis in tota Marsus Amazonide.

(60) Notoria cosa es, que el primer viaje que Don Christoval Colon hizo a las Indias, fue por el año de 1492. en nombre, y con la armada de los Reyes Catolicos, Don Fernando, y Doña Isabel, y que en el mesmo nombre tomò possession de las primeras tierras que descubriò, y de las demas que pensava descubrir para los Reinos de Castilla, y Leon; y assi le dieron por armas las de los mesmos Reinos, orladas con esta letra: POR CASTILLA, Y POR LEON, NVEVO MVNDO HALLO COLON. De que yo trato mas en particular, refiriendo todos los Autores que escrivieron estas historias, en mi *libro 1. de Indiarum Iure, cap. 5. num. 19. cum seqq.*

(61) El año de 1493. a quatro de Mayo se expidiò la Bula de Alexandro VI. Romano Pontifice, en que concediò por palabras expressas a los Reyes Catolicos, y a sus sucessores en los Reinos de Castilla, y Leon, el Imperio, y dominio vniversal de las Indias Occidentales, para que quedasse vnido a los Reinos de Castilla, y Leon, como Yo lo refiero latamente en mi *libro 2. de Indiarum Iure, cap. 23. ex num. 63. & cap. 24. num. 16. cum seqq & lib. 3. cap. 1. ex num. 13.* las palabras de la Bula dizen assi: *Omnes insulas, & terras firmas inventas, & inveniendas, detectas, & detegendas, &c. Cum omnibus illarum dominijs, Civitatibus, Castris, Locis, & Villis, iuribusque, & iurisdictionibus, ac pertinentijs vniversis vobis, hæredibusque, & successoribus vestris Castellæ, & Legionis Regibus in perpetuum tenore præsentium donamus, concedimus, & assignamus: vosque & hæredes, ac successores præfatos illarum dominos, cum plena, libera, & omnimoda potestate, auctoritate, & iurisdictione facimus, statuimus, & deputamus.*

(62) En el primer tomo de las cedulas impressas, *pag. 58. & seq.* se hallã muchas provisiones

des-

despachadas para diferentes Provincias de las Indias, en que expressamente se declara como son anexas, è incorporadas a la Corona de Castilla, y Leon, y que por el consiguiente no se pueden enagenar, ni desincorporar della, y que para que esto fuesse firme, y seguro, bastava la promesa, y juramento que se haze por los señores Reyes de España, al tiempo que toman la possession de los dichos Reinos de Castilla, y Leon: pero a mayor abundamiento lo buelven a prometer, y jurar de nuevo. La primera provision, es del señor Emperador Don Carlos, y Doña Iuana su madre, para la Isla Española, su fecha en Barcelona a 14. de Setiembre de 1519. años. La segunda es general para todas las Islas, è Indias descubiertas, y por descubrir; dada por los mesmos en Valladolid a nueve de Iulio de 1520. La tercera, para la Nueva-España, ganada por los Procuradores della; dada por los mismos en Pamplona a 22. de Otubre de 1523. La quarta se despachò por el mismo señor Emperador Don Carlos para la Provincia de Tlaxcala, en Madrid a 13 de Março de 1535. la qual se cōfirmò despues por el señor Rey Don Felipe Segundo, por otra provision dada en Madrid a 18. de Iulio de 1563. años. Y por la peticion 16. de las Cortes de Madrid del año de 1523. se pidiò, que aun no se pudiesse hazer merced de Indios a ninguna persona, y se concediò, como parece por la *l.12. tit.10. de las donaciones lib.5. recopil.* aunque esto no se guardò, y se continuaron las Encomiendas que se avian començado a introducir, sin embargo de los daños, y abusos dellas, que representò el Obispo de Chiapa, para cuyo remedio se fueron proveyendo provisiones muy apretadas.

(63) En los Estados de Flandres no he sabido, que aya ley, ni juramento particular de no los poder dividir, ni enagenar: antes veo, que en nuestro tiempo se dieron en dote por el señor Rey Don Felipe Segundo, al señor Archiduque Alberto, quando le casò con la señora Doña Isabel Clara Eugenia de Austria su hija, Infante de Castilla, aunque por aver muerto sin hijos, se han buelto a reunir con esta Corona de España, conforme a lo que en esta razon se capitulò, como lo refieren sus Coronistas.

XI.

QVE en virtud desta vnion, ò incorporacion, aun se pudiera, y puede fundar, y pretender, que el Imperio de las Indias, y por el consiguiente el Consejo que las govierna, es parte del de Castilla, y ha de gozar de sus mesmas prehe-minencias, y antiguedad: (64) en especial aviendose hecho, como se hizo esta vnion accessoriamente. (65) De que resulta, que las Indias se goviernan por las leyes, derechos, y Fueros de Castilla, y se juzgan, y tienen por vna misma Corona. (66) Lo qual no sucede assi en los Reinos de Aragon, Napoles, Sicilia, y Portugal, y Estados de Milā, Flandres, y otros que se vnieron, y agregaron, quedandose en el ser que tenian, ò como los Dotores dizen: ÆQVE PRINCIPALITER. Porque en tal caso, cada vno se juzga por diverso, y conserva sus leyes, y privilegios. (67)

XII.

(64) DE la parte se ha de juzgar lo mesmo que del todo, como lo dixo el I.C. Caio *in l. quæ de tota 76. D. de rei vend.* con otras que copiosamente jūta Tiraquel. *de retract. lignag glos. 7. §. 1. num. 46. & de primogen. q. 40. nu. 24.* y Everardo *in topicis legali b. loco 80 de toto ad partem pag. 506.* Y lo que se iguala, ò parifica, de suerte, que constituya vna mesma cosa, nunca se ha de juzgar por diferentes terminos, y derechos, como latamente lo prueva el propio Everardo *in loco a pari, pag. 104.* y los DD. per textum ibi *in l 1. D. de legat. 1 Per omnia exæquata sunt legata fideicommissis.* Y a esto aludiò el I.C. Iaboleno *in l. eum qui ædes 23. D. de vsucap.* quando dixo: *Quod absurdum, & minimè iuri civili conveniens est, vt vna res diverso iure censeatur, vel diversis temporibus vsucapiatur.* La qual exornan Baldo *in cap. 1. §. cum autem, col. 1. de controvers. invesiit. feud.* Tiraq. *de retract. lignag. §. 1. glos. 18 num. 21. & in tract.*

tract. de nobilit cap.27.num.11.cum seqq.& in l.si vnquam, verb.Donatione largitus num.222. qui ad hoc etiam expendit *l.1.D.de rer permutat.* ibi: *Nec ratio patiur, vt vna eademque res & veneat, & pretium sit emptionis:* Y Yo añado la *l.si idem,C.de codicil.* ibi: *Cur diversum his instrumentis vocabulum mandaretur* (ò *daretur*, como dize Cuiacio *lib.18.observat.cap.19.*) *quæ vis ac potestas vna sociasset?*

(65) Los Reinos, y Provincias que accessoriamente se vnen, ò incorporan con otros, se tienen, y juzgan por vna mesma cosa, y se goviernan por las mesmas leyes, y gozan de los mesmos privilegios, que el Reino a quien se agregan, vt pluribus ostendunt Bart. Bald. Castrens. & alij per textum ibi *in l.si convenerit la 2.§.si nuda,D.de pignor.act.* y otros muchos Autores que Yo alego en mi Tratado *de Indiar.iure, lib.3.cap.1.num.47.* que por escusar prolixidad se dexan de trasladar en este papel. Y es general dotrina en derecho, *Quòd res quæ adhæret alteri rei, assumit eandem naturam, quam habet illa, cui adhæret, l.si tibi rem, D.de præscription. verb.l.1.C.de pact.* cum alijs notatis per Tiber. Decian. *respons.31.num.67.vol.1.*

(66) Que las Indias hagan vn mesmo Reino, y Corona con la de Castilla, y Leon, y se goviernen, y juzguen por sus Leyes, y Privilegios, lo dizen en particular Fr. Dom. de Soto *de iustit. & iure lib.4. quæst.4. art.2.* Camil. Borrel *de præstant. Reg. Cathol. cap.46. ex num.217. & cap.47. ex num.6. ad 14.* Aviles *in cap. Prætor. in proem. verb. Istas, ex num.1. ad 14. & in cap.6. verb. Y su tierra, num.5.* Lasarte *de decima empt. & vendit. in præfat. num.20. in addition.* Reg. Valençuela *cons.79.num.39.& cons.82.num.70.* Y son expressas para este proposito las cedulas, y provisiones, que dexamos citadas *supr.num.62.* donde se declara esta anexion, è incorporacion; y en el *tomo 1. de las impressas pag.5.* estàn dos ordenanças del Consejo Real de las Indias, que mandan se ajuste el govierno dellas, en quanto fuere posible, a las leyes, y govierno de Castilla: y en el *2. tomo, pag.5.* ay otras tres ordenanças del año de 530. y de 543. y de 563. de las Audiencias de las Indias, en que se dispone, que en lo que no hallaren dispuesto por cedulas despachadas particularmente para aquellas Provincias, se goviernen por las leyes, y pragmaticas de Castilla, y las hagan guardar, y guarden.

(67) Quando vnos Reinos, ò Estados se juntan con otros, no por via de accession, sino *æquè principaliter*, como aqui se dize, juzganse por distintos, y cada vno conserva sus Leyes, Fueros, y Privilegios, como lo advierten los DD. citados; y fuera dellos, hablando del Reino de Aragon, Sesse *decis.113.num.10.part.2.* del de Napoles, y Sicilia, Gizarel. *decis. Neapolit. 43.num.23.& 29.* Franc. Milanens. *decis.2.* Borrel *in compend. decis. tom.1. tit.43.n.158.* Del Reino de Valencia, Leo *decis.2.num.34.1.part.* Del Reino de Portugal, Aguirre *in Apolog.4.part. à num.55.* Gabriel Pereira *decis. Lusitana 2. à num.2.* & Didac. à Brito *in causa maiorit. Reg. Coronæ, quæst.1.num.13.& 20.* Y del Ducado de Milan, Lancelloto Gallia *ad consuetudines Alexand. in præfatione, num.94.*

XII.

QVE de aqui naciò, que en el principio del descubrimiento de las Indias, los del Consejo de Castilla determinavan las causas arduas que de ellas venian, (68) hasta que despues, por aver crecido mucho los negocios, se hizo Consejo separado, como oy se halla. (69) Por manera, que podemos dezir, que la administracion està dividida, quedando vnida, y entera la autoridad, (70) y el sabor, ò favor del origen, a que siempre se deve atender conforme a derecho. (71)

XIII.

(68) CReciendo la contratacion, y negocios de las Indias, dize Antonio de Herrera *en su historia general dellas, decad. 1. lib.5. cap.vlt.* que se començò a fundar el Tribunal, y despacho de la Casa de la Contratacion de Sevilla. Y en el *lib.10.cap.16. pag.344.* que en Ioan Rodriguez de Fonseca, que fue Dean de Sevilla, y despues Obispo de Burgos, y en el señor Comendador Lope de Conchillos se resumia en la Corte todo el Consejo, y governacion de las Indias, porque no avia entonces Consejo particular dellas, sino que para

ra las cosas arduas, se llamava al Dotor Zapata, al Dotor Palacios Rubios; al Licenciado Santiago, y al Licenciado Sosa, todos del Consejo Real, con los quales el Obispo de Burgos comunicava lo que se avia de hazer. Esto se fue continuando assi con varios accidentes hasta el año de veinte, en que parece huvo vna junta mas formada de cosas de Indias con Relator, y Portero, y entravan en ella con el dicho Obispo de Burgos, Hernando de Vega, Don Garcia de Padilla, el Licenciado Zapata, y Don Pedro Martir de Angleria; pero estos no tenian titulos particulares de Consejeros de Indias, sino que por la mayor parte eran del de Castilla.

(69) Aviendo muerto el dicho Obispo de Burgos, Arçobispo de Rosano, parece que se començò a poner, y erigir mas en forma el Consejo de Indias: y a primero de Agosto de 1524. se despacharon cinco titulos de Consejeros de Indias, que fueron los primeros, al Maestro Luis Vaca, Obispo de Canaria, al Dotor Gonçalo Maldonado, que fue Obispo de Ciudad-Rodrigo, al Dotor Diego Beltran, al Protonotario Don Pedro Martir de Angleria, y al Dotor Lorenço Galindez de Carvajal con 100ȝ maravedis de salario a cada vno: y fue nombrado por Fiscal el Licenciado Prado con 40ȝ maravedis. Y a quatro del mismo mes se despachò titulo de Presidente a Don Fr. Garcia de Loaisa, que era Obispo de Osma, y despues fue Arcobispo de Sevilla, y Cardenal, con salario de 200ȝ maravedis; y por ello dize Herrera *decad.3.lib.6.cap.14.* que començò este año el Consejo. El qual en el fin de la *decad.4.* pone todos los Presidentes, y Consejeros que ha avido en este Consejo, y tambien el Maestro Gil Gonçalez Davila *en su Teatro de las Grandezas de Madrid, pag. 477. & sequentibus.*

(70) Quando por mejor administracion, ò mas comoda inteligencia se divide vna cosa, no se tiene por diversa, *l. Caius 88.§.vlt.D.de legat.2.* ibi: *Sed quò faciliùs conductorem inveniret, per duas partes locabat &c l.planè 34.§.1.de legat.1.* ibi: *Nam & pars fundi fundus rectè appellatur, l.si quis duas,§.planè,D.commun.præd.* cum aliis, quæ ibidem notant Bart.& Doctores, Simon de Pretis *de interpret.vltim.volunt lib.3 solut.2.col.2 nu.6 fol.23.*& Ant.Gom.*2.tom.variar.cap.10. num.2.* Et conducit optimus tex *in l.inter tutores 37.D.de administr.tutor.*ibi: *Nam divisio tutelæ, quæ non iuris, sed iurisdictionis est, modum administrationi facit, &c.* Y en los propios terminos de Consejos y Chancillerias, que la juridicion, y autoridad dellos sea vna mesma, aunque estè dividida en salas, ò puertas, y diferentes ocupaciones, es texto expresso la *l.si vt proponis, C.quomodo & quando iudex,l.1.D.de offic.Consul.* vbi Bald.*nu.1.cap.cùm contingat.de Foro comp.cap. prudentiam §.1.*vbi Felinus *num.4.de offic.delegati,*Baldus *in l.fin.D.de Senatorib.*Bartol *in l.1.nu. 4.C.de sentent.ex brevil.oq recitan.* Doctores communiter *in l.fin.D.de iurisd.omn.iudic. & in l.repetita,C.de Episcop.& Cleric.*Menoch.*cons.711.num.54.vol.8.*Grammat *cons.66.nu.2.*& Vincent de Franchis *decis.252.num.7.*

(71) Que todas las cosas regularmente se deven reducir a su principio, y origen, y retienen la calidad que dèl se deriva, es dotrina comun de los Iurisconsultos *in l.in ratione,§.si filio,ibi: Formam & originem, ad leg falcid.l.tutor,D.de fideiussor.l.qui id quod in princip. D.de donat. l.nam origo D.quod vi, aut clam,* con otras que junta Tiber. Decian. *respons.11. num.8. volum.1.* Zassio *cons.14.num.11.lib.1.* Burgos de Paz iunior *in quæst.civil.q.3.num.17.* Ioan.Bapt. Valençuela *cons.94.num.20.& 36.* Y hablando en terminos de precedencia idem Valençuela *in suo discursu,num.45.*& Marzarius *cons.26.num.48.& seqq.* A los quales añado a Cassiodoro *lib.2. form.15. Quia bona certa sunt, quæ fidem ab exordio trahunt, dum origo nescit deficere, quæ consuerit radicitus pullulare & hanc conditionem sustinent cuncta manantia vt sapor, qui concessus est origini, nisi per accidentia fuerit fortè vitiatus nesciat rivulis abnegari,*& *lib.3 form.12. Quia laudabilis vena servat originem, & fideliter posteris tradit, quæ in se gloriosa transmissione promeruit.*

(72) De la grande latitud, poder, y riquezas del Imperio de las Indias Occidentales, quedò apuntado lo necessario, *supra num.33.& seqq.*

XIII.

QVE aun quando se diera caso en que oy trataran de concurrir estos dos Consejos, como nuevamente formados. Y lo que mas es, aun quando dieramos, que el de Flandres huviera

Que ra

ra sido primero nombrado; todavia se deviera preferir el de Indias, por ser de vn Reino, ò Imperio tan rico,y poderoso, como se ha dicho, (72) en que V.M. ha sido, y es libre, absoluto, y soberano (73) Monarca, desde su descubrimiento, sin reconocer superioridad a nadie en lo temporal, (74) y Flandres tener solamente titulo de Condado, (75) y aver estado desde su creacion infeudado, y subordinado al Imperio,y a los Reyes de Francia, a cuyo Parlamento iban las apelaciones de sus Estados, hasta que los librò desta sugecion el señor Emperador Carlos V. por particular condicion, ò capitulacion, entre las demas que se assentaron en esta Villa de Madrid, con el señor Rey Francisco de Francia, quando estuvo preso en ella año de 1526. como lo escriven sus propios Historiadores, (76) porque la prioridad en la nominacion, solo dà derecho de precedencia, y se deve atender entre los que concurren con iguales titulos, no quando en alguno de ellos se hallan, y reconocen aventajados. (77)

XIV.

(73) Que en las Indias tengan los señores Reyes de España entero, absoluto, y soberano dominio, dizelo la Bula de Alexandro VI. de que hize mencion en el *nu.* 61. Y aũque ay Autores que quieren restringir sus efetos, diziendo que el Pontifice solo pudo, y quiso concederles la conversion de los Indios, y la proteccion que para esto fuesse necessaria. Otros muchos son de contrario parecer, los quales refiero, y sigo en mi Tratado *de Indiarum iure*, *lib.2. cap.23 ex num.63. & cap. 24. ex num.19. & lib.3. cap.1. ex num.39.* Y verdaderamente las palabras de la Bula no reciben la restriccion que se les quiere dar, ni en la potestad del Romano Pontifice se deve poner duda, como lo resuelve Palac. Rubios *in tract. insul. maris Oceani*, ad quem se remittit *in tract de obtent Reg Navarræ, 2.part.§.1.in fine*, Ginés. Sepulveda *in apolog. ad Episcop. Segoviens.* Petr. Malferitus *inter consilia Mandeli Albensis, cons.763. vol 4. ex num.40. & num.86. & num. vlt.* Maquard. de Susan. *in tract. de Iudæis, & infidel. 1. part. cap.14.* donde afirma, que dezir lo contrario seria heregia, Gregor. Lopez (licet sub aliqua hæsitatione) *in l.2. tit.23. part.2. glos. magna, col.3.* & magis securè *in l. vlt. tit.18. p.2. glos.7. verb. En la conquista*, & *in l.29. tit.28. part.3. verb. Poblaren*, Francisco Vargas *de Episcop. iurisd. confirm. 10.* Anastas Germonius *de sacror. immunit. cap.13. num.34. & seqq.* Camil. Borrelus *de præst. Reg. Cathol. cap.46. num.224.* Ioan. Boterus *in relation vnivers. 4. part. lib. . pag. 49.* Rutilius Benzonius *de anno Iubilæi, lib.1. cap.10. pag. 53.* vbi refert Sanderum *de visib. Monarch. lib.7.* Bobadilla *in Politica, lib. . cap.17. num.17.* Marta *de iurisdict. 1 part. cap.24. num. 32.* donde dize, que la Iglesia siempre ha ido, y và con esta letura: *Et quòd non deberent Christiani Scriptores eam veneno inficere*, Paramo *de orig. Inquis. lib.3. q.1 opin 4. num.14.* Zevallos *4. tom. pract q. fin. ex num. 309.* Rebellus *de obligat. iustitiæ, lib. 8. q.23. per tot.* Herrera *decad.1. lib.2 cap.4.* Thomas Bozius *de signis Eccles. Dei lib.10. cap.13 & lib.17. cap.4. & de Italiæ statu, lib.3. cap vlt. pag. 342 & seqq & lib 4. cap. vlt. pag. 445.* vbi notabiliter loquitur Augustin. Barbosa *in Pastoral. 1. part. tit 3. cap.2. num.41. & seqq.* Ioan. Metellus *apud Theat vitæ human. vol.28. lib.2. pag. 4236.* Ioannes de Salas *de legib. q.95. disput.7 sect.4 num.31. vers. Ad illud, pag.123.* donde concluye, que miradas las palabras de la Bula, no se puede esto poner en duda, lo mismo dize el Ilustrissimo Cardenal Belarmino *in retract. ad lib. 5. de Romano Pontifice, cap.2. §. vlt. pag 508.* donde se retracta de la opinion contraria que antes tuvo, yendose con la opinion de Cayetano, y Vitoria, y dize, que entonces no avia leido la Bula, y que despues que la viò, no puede negar, que por ella se dà pleno, y soberano dominio. Y Iacobo Mainoldo, que es Autor Flamenco, confiessa lo propio en su libro *de titulis Regis Philippi, fol.37.* sic inquiens: *Ex quibus omnibus satis quisque intelligere potest,* PHILIPPE REX *Maiestatem vestram non immeritò huius Novi Orbis dominatum tenere, cùm auspicijs atque armis Hispaniæ Regum fuerit in Christianorum potestatem addictum, &c.*

Que

(74) Que los señores Reyes de España sean Principes Soberanos, y no reconozcan al Imperio Romano ni a otro en lo temporal, y asi puedan poner (como ponen) en sus titulos, que Reinan *por la Gracia de Dios*, dando à entender, que no dependen de otra humana criatura, es cosa tratada, y assentada por inumerables Autores, que Yo junto en mi *lib.2. de Ind. Iure cap.2.num.6.* Y aora novissimamente citando otros muchos, y con particular distincion de todos los Reinos desta Corona, Ludov. Rudolphino *in tract. de orig. dign. & potest. Ducum Italiæ, num. 55. cum seqq.* Pero en este Imperio de las Indias quiso dezir Bodino *lib.1. de Republ.cap.9.* que eran feudatarios del Romano Pontifice, por aver procedido de su mano la investidura: y parece le sigue Marta (aunque no le refiere) *de iurisdict. 1.par. cap.26. num. 5.* Pero como dize el doctissimo Consejero Gregorio Lopez Madera en el *cap.2. de las excelencias de España fol.12.* El Bodino quita a muchos Señores la soberania sin fundamento, y en este particular và muy fuera de camino en lo que propone; y le convence, y refuta doctamente el Padre Maestro Fr. Ioan Marquez *en su Governador Christiano lib.1.cap.27.pag.163.* y Yo mas largamente *d.tract.lib.3.cap.1.ex num.59.* Porque la Bula de Alexandro VI. no puso tal clausula, sino las que avemos referido de plena, y absoluta concession, y donacion. Y asi estamos en terminos de la dotrina de Oldrado *cons.159.* Angel. *cons.242. in fine,* Decij *cons.32. & 498. nu.11.* Mandelli Albens. *cons.64 nu.29. & seqq. & nu.64. lib.1. & cons.62.nu.18.eod. lib.* donde dizen, que no aviendo en la concession expressa reserva deste derecho de feudo *potius præsumitur, & inducitur pura, & perfecta donatio quàm feudum.* La qual opinion siguen tambien, llamandola comun, Socin Iunior *cons.102.nu.9.vol.2.* Decius *cons.85. & 193.* & plures relati per Iul. Clarum, & Baiard. *§ feudum, quæst.1;* Rosenthal. *de feudis, 1.part.cap.6. concl.26.num.2. & seqq.* donde cita inumerables Autores *litt B. & C.* & hoc pugna carere inquit. Y asi lo ha entendido, y declarado la practica, y observancia desta gracia, y del modo que se ha tenido, y tiene en el uso, possession, y govierno deste Imperio de las Indias, pues nunca se han posseido como feudales. La qual observancia, quan poderosa sea en la interpretacion de las gracias, y privilegios, y de manifestar la voluntad de quien los concediò, lo trato Yo asimesmo largamente *d.cap.1.ex num.20.* donde desde el *num.57.* disputo, si nuestros Catolicos Reyes tuvieron necessidad desta concession Pontificia, y para que efetos, y porque causas la pidieron.

(75) Flandres, como es notorio, tiene solamente titulo de Condado, y este començò desde Carolo Calvo año de 863. como lo refiere el Botero *en sus Relaciones universales, lib.1 cap.58.* Sin embargo, que no negamos, ni podemos negar, que en quanto a Condado sea el mayor, y de mejores Ciudades, y tierras, y de mas aventajadas prerogativas que se conoce en el Mundo, como lo dizen el mesmo Botero *ubi sup.* Iacobo Meiero, y Iacobo Marchancio, y Michael Eicingero *en sus historias de Flandres* Camil. Borrelo *de præstant. Reg. Cathol. cap.46.nu.345.* Abraham Ortel *in Theatro Geograph tab.39.* Lud. Guiciardin. *en su descripcion de los Paises baxos,* y otros muchos Autores, donde escriven, que tiene treinta y una Ciudades muradas, y otras treinta y nueve, ò quarenta sin muros, y mil y ciento y cinquenta Pagos, ò Villas, que algunas son mayores que las Ciudades. Y que es como Adagio, *Entre los Ducados, el de Milan, y entre los Condados el de Flandres.* Erasmo *en sus epistolas* dize, que no ay Ciudad en toda la Christiandad que iguale a Gante. Iacob. Marchantio, que la de Bruselas excede, y obscurece las demas de Alemania. Borrelo *ubi supra,* añade, que con mas propiedad, y justicia se deviera, y pudiera llamar Reino, que Condado: *Satiùs* (inquit) *esset illum Regni, quàm Comitatus titulo decorari.* Y el Marchantio *lib.2 pag 181.* dize, que les huviera sido facil a los Condes de Flandres llamarse, y coronarse Reyes, como lo hizieron los de Castilla, y Portugal, que no eran Condados tan antiguos, ni poderosos, pero que lo dexaron por preciarse mas de aquel titulo; sus palabras son: *Hinc colligitur, obstinatè voluisse Flandriæ Comites in eodem gradu perseverare, neque tantam antiquitatem deterere, aliqua tituli novitate, quòd mallent inter Comites totius Europæ primo vetustatis, potentiæ, & famæ loco eminere, quàm inter Duces promiscuè spectari.* Y para ceñir en breve las grandezas deste Estado, me valdrè de los versos de aquel Autor antiguo del libro intitulado, *Philippeidos,* que escriviendo las guerras que el Rey Filipo de Francia tuvo con los Flamencos, aun con ser su contrario, los alaba mucho, diziẽdo:

Flandria Marte potens, armis exercita crebris,
Flandria gens opibus varijs, & rebus abundans,

Gens

Gens intestinis sibimet damnosa ruinis:
Parca cibis, facilis expensæ, sobria potis,
Veste nitens membris procera, venusta decòre,
Splendida cæsarie, vultu rubra, candida carne,
Innumeris piscosa vadis, & flumine multo.
Frumentis quam ditat ager, navalia merce,
Lacte pecus, butyris armentum, piscibus æquor.
Multis silva locis facit vmbram, &c.

(76) Los Condes de Flandres, demas del feudo que reconocian al Imperio, eran vassallos de los Reyes de Francia, y les prestavan feudoligio, y no podian ser recibidos, ni jurados en sus Estados, sin que hincando las rodillas recibiessen de su mano la investidura, y se la besassen, y jurassen la obediencia. Y desde el año de 1287. obligò a los Flamencos el Rey Filipo Vallesio de Francia, a que llevassen todas sus causas en grado de apelacion al Parlamento de Paris, y todo esto durò, y se continuò hasta el año de 1526. que como aqui se dize, refutaron este feudo, y el gravamen de las apelaciones, por el concierto que se hizo entre los señores Emperador Carlos Quinto, y Francisco Primero, Rey de Francia, quando estuvo preso en Madrid. Todo esto es en si muy notorio, y no ay Autor de los mesmos Estados, que no lo confiesse, vt constat ex supra relatis, & ex Mainoldo *de titulis Regis Philippi, fol.* 113. donde dize, como Carolo Magno solia poner en Flandres Governadores, a los quales llamavan *Saltuarios*, ò *Forestarios*, hasta que a vno destos, llamado Balduino Ferreo, le diò titulo de Conde, por ser hombre de mucho valor, y luego pone la sucession de los demas. Lo mesmo refiere Gebuilerio, y Eicingerio *en sus Genealogias*, y Iacobo Meiero, y Suerio *en su historia de Flandres, lib.* 10. Vlloa *en la vida de Carlos Quinto, ann.* 1526. *fol.* 153. Camillo Borrello *de præstant. Reg. Cathol. cap.* 46. *num.* 347. y mejor que todos Iacobo Marcancio *rerum Flandriæ memorab. lib.* 1. *pag.* 29. donde trata de la exempcion mediante las capitulaciones de Madrid, & *lib.* 2. *pag.* 177. *& seqq.* donde pone la forma del juramento, ò omenage que hazian los Condes de Flandres, nuevamente heredados, al Rey de Francia, y al Emperador por estas palabras: *Sic Principatum auspicatus, postmodo officium, quod alij hominium, quia hominem devinctum reddit, alij homagium, à iuramenti sanctitate vocant, tum Regi Franciæ, tum Cæsari hoc ritu exhibebat Rex throno insidens, Comitis caput nudati, discinctique, & altero genu subnixi manus suis implicabat, & sic fidelitatem obsequiumque adversus Regios hostes (verba Regij Cancellarij subsequendo) promittentem, in Comitem Regni accipiebat, erectoque genam osculandam præbebat. Comitis autem in fidem gratis recepti, pileus, toga, zona, crumena, ensis, ad Regios Caduceatores ex consuetudine, eiusque ritus festivitate transibant Imperator verò Comitem, aut eius mandatarium, genu innitentem, ac nomine Alostanæ, Vvasiæque ditionum, cum quatuor ambactis, vnico fidei sacramento obligatum, inter Principes Imperij adscribebat, &c.* Y luego añade este mesmo Autor, que los tales Condes de Flandres tenian muchas prerogativas, que mostravan la grandeza, y soberania de su Estado, y se escrivian, è intitulavan en sus provisiones, Condes de Flandres, DEI GRATIA, *por la Gracia de Dios*, lo qual entre todos los Principes, ò Pares de Francia, solo a ellos, y a los Duques de Bretaña les era permitido. Pero todavia duda, si con verdad, y propiedad se podian llamar Principes Soberanos, y dà a entender que no, por estas palabras: *An verò illinc sequatur, vt Comes Flandriæ Princeps Souberanus dici potuerit, tùm cùm Franciæ Regibus hominio illigabatur? in incerto mihi iudicium est, argutè enim Martialis:*

Qui Rex est, Regem, Maxime, non habeat.

(77) A la mayoria, y ventajas de la dignidad, cede la antiguedad del tiempo, ò prioridad de la eleccion, ò nominacion; porque esta solo obra, y se atiende, quando las demas cosas corren con igualdad, como singularmente lo advirtiò la Glossa *verb. Præponimus, in cap. Isidorus* 16. *distinct.* Felin. *in rubr. de maior. & obedient. num.* 32. Ioan. de Platea *num.* 1. Lucas de Pena *num.* 2. *in rubr. C. de vt dignit. ord servetur,* Iacob. Rebuf. per text. ibi *in l.* 1. *num.* 2. *C. de Consulibus,* & plurimi alij relati à Tiraquel. *de primog. in præfat. num.* 79. Cæphalo *cons.* 615. *nu.* 19. *&* 133. Menoch. *cons.* 126. *num.* 31. *& cons.* 902 *num.* 50. Marzar. *cons.* 26. *num.* 58. Ponte *decis.* 8. *num.* 2. Tiber. Deciano *respons.* 19 *nu.* 226. *volum.* 3. Bobadilla *in Politica lib.* 2. *cap* 16. *n.* 25. Amatus *cons.* 30. *num.* 6. Maltrillus *decis. Siciliæ* 130. *num.* 13. *& lib.* 4 *de Magistrat. cap.* 14. *num.* 29. Carol. Tapia *decis.* 21. *num.* 15. Cabedo *decis.* 3. Riccius *collectan. decis.* 1446 *par.* 4. Besoldus *à dissertatione de præceden-*

cedentia & sessionis prærogativa, cap 3 num 4. & Valençuela *in d. discursu de præceden. num. 69 & seqq.* A los quales añado muy en nuestros terminos la *decision* 365. de Vincent. de Franchis; donde refiere, que en vn dia fueron criados por Duques en Napoles, Diomedes Carrafa por Duque de Magdalo, que era yà Conde; y Iuan de la Noya, que de antes no tenia titulo alguno, por Duque de Beviano, y que se dudò, quien avia de preferir en el asiento, supuesta la costumbre de aquel Reino, que dà primer lugar a los Principes, segundo a los Duques, tercero a los Marqueses, y vltimo a los Condes. Y que se juzgò por el Consejo Colateral en 20. de Abril de 531. que el de Magdalo, porque era yà Conde, y tenia asiento aun antes de ser Duque *arg. d. l.* 1. *C. de Consulib. lib* 12. & aliorum, quæ observat ipse Franchis *decis.* 199. post Bartol *in l fin. in fine, D. de obseq à libert.* Bald. *in l nemini, in fine, C. de advocat. divers.* quos refert, & in nostris terminis sequitur Decius *in cap. clerici col penul. vers. Data autem de iudic.* Tiraquel. *de primogen. cap.* 8. *num* 116. & ita intelligenda esse dicit, quæ refert Vrsillis *ad Afflict. decis.* 1. y en el mismo proposito junta otras cosas Peregrino *cons.* 3. *num.* 39.

XIV.

QVE V.M. segun parece, declara, y decide esta competencia todos los dias, pues en quantos titulos, y provisiones firma, y despacha, se llama, è intitula en primer lugar, Rey, y Señor de las Indias Orientales, y Occidentales, Islas, Tierrafirme, y Provincias del mar Oceano, y en el vltimo, ò casi en el vltimo, pone el Condado de Flandres. (78) Y nadie ay que ignore, que los primero nombrados, ò llamados, se juzgan siempre mas estimados, y favorecidos, (79) y que es ordinario, y fuerte en derecho, el argumento que se toma del orden, prioridad, y contexto de la escritura, (80) y de la situacion, ò colocacion de los titulos, y rubricas, por el qual solo, se han determinado muchas vezes graves negocios. (81)

XV.

(78) NO ay necessidad de probar este orden de poner, y nombrar los titulos de los Reinos, y Estados de V.M. en sus despachos, y provisiones Reales, pues es tan notorio, y consta por ellos. Iacobo Mainoldo, y Camilo Borrello, los ponen, y glossan cada vno de por si; y el Mainoldo dize, que fue necessario poner como en cifra, ò abreviatura los de las Indias, porque no se pudieran cõtar especificadamente sin inmenso trabajo, como lo tocamos *supr. num.* 35. *in fine*.

(79) Que los primero llamados, se tengan por mas estimados, y favorecidos es regla, y dotrina comun del derecho, de la qual en diferentes propositos vsan los Iurisconsultos *in l. Publius* 36. *D. de condit. & demonstr. l. quoties* 34 *D. de vsufruct. l. qui solvendo* 60. *D. de hered. instituend l. generaliter* 24. §. *proinde, vers. Quid ergo, D de fideicom. libert.* Oldradus *cons.* 14. Bartol *in l.* 2. § *prius num.* 7. *D. de vulgar.* Iass. *ibid. num.* 18. & *in l. qui duos, num.* 44. *D. de legat.* 1. Felinus *in cap. cùm dilecta, num.* 44. *de rescript.* Baldus *in l.* 1. *num.* 1. *C. de edict divi Adrian.* Romanus *cons.* 134. *num.* 5. *in fin.* Decianus *respons.* 9 *num.* 34. *vol.* 2. & *respons.* 59. *num.* 43. *vol.* 3. Alciatus *reg* 2. *præsumpt.* 35. Menoch. *lib.* 4. *præsumpt.* 108. Mascardus *de probat. vol.* 1. *concl.* 67. Peralta *in l si quis in princip. num.* 15. *D. de legat.* 3. Peregrinus *de fideicom. art.* 15. *num.* 28. & Paz *de tenuta cap.* 34. *à num.* 98. *vsque ad* 112.

(80) Del vso, y fuerza del argumento que se toma *ab ordine litteræ*, son textos expressos la *l quoties, D. de vsufructu, l. cùm pater,* § *penult. l. si quis servum.* § *si inter duos, D. de legat.* 2. *l.* 1. *D. de albo scribendo*, ibi: *Vt scribantur eo ordine, quo quisque eorum maximo honore in municipio functus est cap. cum qui de præbend. lib* 6. Y en materia de precedencias, es frequentissimo, y vrgentissimo, desuerte, que regularmente aquel deve ser preferido, que se halla primero nombrado, como en varios casos muy parecidos al nuestro lo resuelven, Glossa *verb. Regum, in Clem.* 1. *de Baptis Authent. de defensor. civit.* §. *fin. collat.* 3. Baldus *in Authent. hoc amplius, num.* 22. *C. de fideicom-*

commiss idem Baldus *in l. cùm quidam, num.* 5. *C. de verb. sign.* vbi inquit: *Quòd ille præsumitur maior, qui primò nominatus est, quia ordo verborum designat ordinem intellectus*, y otros muchos Autores q̃ junta docta, y copiosamente Everardo *in locis legalibus, loco* 1. *ab ordine litteræ, pag* 6. *vers. Tertium argumentum*, Felinus *in rubr. de maior. & obed. vers. Item primò nominatus*, Boerius *de auctoritate Magni Consilij, n.* 140. Barbacia *de præst. Card. n.* 50. Mandel. Albensis hablando de las Catedras, *cons.* 556 *vol.* 2. Dec. *cons.* 408. *n.* 8. Thom. Grammat. *decis.* 64. *nu.* 27. *cum seqq.* Gama *decis* 1. *n.* 40. Vincen. de Franch. *decis.* 138 *n.* 1. Franc. à Ponte *cons.* 14. *num.* 58. Cabedo *decis.* 4. Tiberius Decian. *respons.* 49. *n.* 26. *vol.* 2. Menoch. *cons.* 902. *n.* 18. *&* 26. *vol.* 10. Vvesemb. *cons.* 84. *nu.* 22. Fabius de Ana *cons.* 125. *num.* 26. *volum.* 2. Valdes *de dignit. Reg. Hispan. capit.* 2. *in fine*, Valenzuel. *dict. discursu, num.* 20. Cassaneo *in catal. glor. mund.* 1. *part. consid.* 17. *& part.* 7. *consid.* 8. donde infiere, que en Francia el Condestable deve preceder al gran Chanciller, *ab ordine litteræ.* Y juntando otras muchas doctrinas, y exemplos, Mascard. *de probat. volum.* 3. *concl.* 123. *num.* 14 *&* 15. Pacianus *in eodem tractat. lib.* 2. *capit.* 25. *num.* 68. Ludovic. Rudolphin. *de Ducib. Ital. num.* 28. *& seqq.* Goldastus *in Seniore, lib.* 1. *cap.* 25. & novissimus Felix Contelorius *in quæst. de præced. num.* 6. *& seqq.*

(81) De la situacion, y colocacion de los titulos, y rubricas, y de la fuerza que tiene el argumento dellas en materia de precedencias, se trata por los Doctores per textum ibi *in l.* 2. *D. de statu homin. & in l.* 1. *D. si cert. petat.* Paul. Castrens. *cons.* 161. y largamente por Everardo *loco* 2. *ab ordine rubricarum*, *pag.* 14. donde refiere aquella celebre doctrina de Bartol. *in l. si quis sub conditione, D. de testament. tutor.* el qual dize, que aviendose puesto en question, si era más digna la tutela testamentaria, ò la legitima, se resolviò, que la testamentaria, porque la rubrica que de ella trata, està puesta en primer lugar en los libros de los Digestos. Y en terminos de precedencias de Magistrados, vsò del mesmo argumento el proprio Bartolo *in l. Imperium, D. de iurisd. omn. iud.* diziendo, que el Retor de la Provincia, prefiere al de la Ciudad, y este al de las Villas, y municipios, porque en los titulos del Codigo, tratandose destos oficios, se pone primero *de officio Rectoris Provinciæ*, y luego *de Defensoribus Civitatum*, y despues *de Magistratibus municipalibus.* Y Menochio *cons.* 51. *num.* 35. *vol.* 1. se quiere valer de esta mesma ponderacion, en aquella comun, y reñida questiō, si el Vicario General del Obispo ha de preferir al Arcediano, y defiende las partes del Arcediano, por dezir, que en las Decretales se puso en primer lugar este titulo.

XV.

QVE esta mesma prelacion, y mayor estimacion q̃ V.M. haze del Imperio de las Indias, que del Condado de Flandres, se colige aun con mayor evidencia, de que siendo como es ordinario en los Reyes, y Principes poderosos tomar los titulos de las Provincias adquiridas por sucesion, ò conquista de que mas se precian: (82) V.M. quando, por escusar embaraço, quiere abreviar los muchos tan gloriosos, y esclarecidos con que se pudiera nombrar, se contenta con recopilarlos, diziendo: *Philippus, Dei gratia, Hispaniarum, & Indiarum Rex*, como lo vemos en todas las monedas que se mandan batir, y cuñar con su Real sello, y armas. En que se descubre, que en estos dos Polos de España,

(82) DEsta costumbre de los Reyes, y Emperadores en gloriarse cō los titulos, y renombres de las Provincias que goviernan, y han heredado, ò conquistado, hazen mencion todos nuestros Dotores, y especialmente Balduino, Hotomano, y el doctissimo Antonio Pichardo *en el principio de las instituciones de Iustiniano*, y Alexandro ab Alexandro, y su Adicionador Tiraquel. *lib.* 2. *dierum Genialium, cap.* 1. Latin. Pacat. *in Panæg. ad Theod. post princ.* Tho. Bozio *de signis Ecclesiæ Dei, lib.* 11 *cap.* 2. Simon Maiolo *in diebus Canicular. colloq.* 5. *pag.* 337. *&* 338. y Yo lo toquè en mi Tratado *de Indiarum Iure, lib.* 1. *cap.* 16.

16.*num.62. & seqq. & lib.2. cap.21.num.62.*donde advierto, que si los señores Reyes de España huvieran de expressar todos sus apellidos, no cupieran en muchas planas,y traigo aquello del Poeta:

——— Victas longo ordine gentes
Quàm varias linguis,habitu tam vestis,& armis,
Aut genus Occiduum,& discinctos numeret Indos.

y lo de Ovidio *lib.1.Fastorum,* quando adulando a Augusto Cesar dixo:

Si petat à victis, tot sumet nomina Cæsar,
Quot numero gentes, maximus Orbis habet.

paña,y de las Indias consiste, y se mueve principalmente la dilatada Monarquia de V. M. y que gusta que por estos dos titulos se conozca, por ser como son los mas dignos,y principales.(83)

(83) Siempre las cosas toman el nombre de lo mas digno, y que mas en ellas resplandece,ò prevalece,*l.si quis neque causam,D.si cert.pet l.quæritur,D.de statu hominum,§.est & aliud,inst. de donation.*cum alijs,quæ latè cumulat Tiraquel *de retract.lignag.§.30 gloss.1.num.4.*

XVI.

QVE no obsta à lo referido,ni puede dar derecho alguno al Consejo de Flandres, lo que se dize que principalmente alega para apoyarle. Conviene a saber, que aquel Estado pertenece a V.M.por la Varonia (84) de su gloriosa, y siempre Augusta Familia de Austria, juntamente con el titulo de Archiduque della,y los Ducados de Borgoña,y Brabante, y los Condados de Abspurg, Tirol,y otros, de cuya grandeza,excelencias,y calidades tratan graves Autores. (85) Porque aunque en razon desta esclarecida prosapia, y sus titulos, y ditados, se aya dicho,y pueda dezir mucho,y nunca tanto,como por sus virtudes,y heroicas hazañas merece. (86) Todavia aprieta poco el argumento para el caso de que se trata.Pues si tuviera alguna fuerza, la mesma avia de bastar para vencer a los Consejos de Castilla, Aragon, Italia,y otros Reinos que V.M.possee,y goza por la Corona de España. (87) La qual,y el tronco,y sangre de los Serenissimos Reyes Godos, de quien se deriva,y la lealtad, y voluntad con que siempre le han servido, (88) no merece menor estimacion,y aficion en el Real pecho,y amparo de V.M.

(84) TOma algun color, ò calor este argumento con lo que de ordinario vemos,y experimentamos de la mayor estimacion, y aficion que todas generalmente suelen tener a la Varonia, y a los Estados que por essa parte les pertenecen, prefiriendo la agnacion a la cognacion, en cuya conservacion se incluye tambien la vtilidad publica,porque las familias ilustres se conservan por los varones, y se acaban, ò olvidan passando a otras, quando paran en hembras, como lo advierten los Iurisconsultos *in l.1.§ sed etsi servus,D.de ventre inspicien. l. pronuntiatio, §.familiæ, D.de verb signific. l.vlt.C.eodem, §. media, & § cæterùm,instit. de legit. agnat. succes.* cum alijs, quæ congerit Ioan.Audr. *in addit.ad Specul.tit.de success ab intest.in rub.* Alexan.*cons.*144 *Viso themate num.8.lib.6.*plene Riminal iunior *cons.457. num.45.& seqq.lib.4.* Tiber. Decian. *respons.17. num. 47. lib.2.*Cardin.Tuschus *litt.A. conclus.*245.& Menochius *de præsumpt.lib.4. præsumpt.*71. & conducit *l.pater 36.§ Iulius Agrippa, D de legat.3.* ibi: *Domum maiorum, l.si in emptione, D.de mi-*

XVII.

*minorib.l.lex quæ tutores C.de administ.tutor.*ibi: *Nec verò domum, in qua defecit pater, minor crevit, in qua maiorum imagines, aut non videre fixas, aut revulsas videre nimis lugubre est.* En las quales se prueva esta comun, y natural aficion a los lugares, y solares paternos, de que escrive tambien largamente Tiraquel.*in præfat ad tit.de retract.lignag num.46.& de nobilit.cap. ex num.*11 Annæus Robertus *lib.3.rer.iudicat.cap.*17. Iosephus de Rusticis *in tract. An liberi in conditione positi censeantur vocati,lib.2.cap.6.per tot.*& Ioan.Garcia *de nobilit.glos.1.§.1.à nu.2* . Por lo qual dize Aristot.*lib.2.Polit.cap.5.* que los Locrenses tuvieron ley, de que nadie pudiesse vender, ò enagenar las tierras que heredò de sus padres, sino probasse que se hallava en estrema necessidad. Y Quintiliano *declamat.298. Ducimus quendam adversus ipsas terras consuetudine affectum Num vendes tu agellum meum? Num paternos, avitòsque cineres &c.* & *declamat.337.Penates illos, in quibus natus sum, qui mihi quotidiana imagine adhuc versantur ante oculos, illos Penates, in quibus sacri aliquid esse credimus, amisi.* Y con no menor elegancia Sidonio Apolinar.*lib 3.epist.5.ad Hypatium: Rem parentum, sibique non solùm notam, verùmetiam inter lactantis infantiæ rudimenta reptatam sicut recepisse parum fructuosum, sic non emeruisse videtur ignavum.*

(85) De la grandeza, antiguedad, y calidad de los Ducados de Austria, Borgoña Brabante, y otros muchos Estados, que pertenecen a V.M. juntamente con los de Flandres, han escrito copiosamente Iacob.Mainoldo *de titulis Regis Philippi*, y Camillo Borrello *de præstant. Reg. Cathol cap.46.ex num.237.cum multis seqq.* Abrah. Ortel *en su Theatro magn. tab. 44. 49. & seqq.* Guiciardino *en su descripcion de los Paises baxos*, Iacobo Marchancio, y otros muchos Autores que escriven particulares historias dellos. Y Ludovico Rudolphino *de origin dignit. Ducum Italiæ, num.12.* dize, que el Ducado de Borgoña, solia ser Reino. Lo qual avia dicho antes Cassaneo *in proœm.ad constitution.Burgund verb.Duc,num.5 vers. Et olim erat.* Y Christophor Besoldo *en su dissertacion de præcedentia, & sessionis prærogativa, cap.2. num.13.* refiere, que en el Concilio Basiliense año 1433 por decreto de los Padres fueron preferidos los Embaxadores del Duque de Borgoña, a los Principes Electores de Alemania, porque se averiguò que el Duque de Borgoña era seis vezes Duque, y quinze vezes Conde, y ser vna de las reglas de precedencia, que el que tiene mas dignidades, se ha de preferir al que tiene menos, vt per Tiber.Decian.*cons.19.num.237.lib.3.*& Tiraquel.*de nobilit. cap 18. num.26.* Y de las grandezas, y hazañas de los Duques de Brabante, hizo particular historia Hadriano Barlando.

(86) La Esclarecida, y Augusta Casa de AVSTRIA, es madre de casi inumerables Reyes, Emperadores, y lo que mas la ensalça, de muchos Santos, como lo advierte Pandulfo Collenutio *in compend Neapolit.lib.4 cap.vlt.*Iacob.Mainold.*vbi supr. fol.38.* Camil. Borrel. *d.cap.46. num.237.* Elias Reusnero, Vvolfango Lacio, y Miguel Eicingero en los particulares libros que han escrito *de su genealogia*, Estevan de Garibay *en sus ilustraciones genealogicas, & lib.20. histor cap.2.3.4. & 5.* Geronimo Gebuilero *en su origen, y sucession de los Archiduques de Austria, y Condes de Absprug*, Thomas Bozio Eugubino *de signis Eccles.Dei,lib.21.cap.1.pag.121. & seqq.& cap.5.pag 161.& seqq.* donde pone la descendencia, y grandezas desta Familia y prueva que en ninguna del mundo ha avido tantos, y tan continuados Emperadores, ni de ninguna se han propagado tantos Reyes, y Principes, y que todo esto se lo ha concedido Dios, por la virtud, y Religion que siempre han guardado. Lo mesmo refieren, y consideran otros muchos Autores, que junta el Dotor Diego de Valdes *de dignit.Reg.Hispan cap.15.n 6. & 7.* donde dize, que es el coraçon, y escudo del Imperio Romano, alegando para esto a Gerardo Roo *in Annalibus Austriacis,lib.1.* vbi ait: *Quòd si mente evolvatur immensa series Cæsarum in clarissima Austriæ Familia, nulla vnquam fuit Regum, Imperatorum fœcundior, genusque Imperatorijs imaginibus, trophœis plenum, ipso Imperio præstantius, quæ cor, & clypeus Romanij Imperij dicitur.* Y desto trata tambien el doctissimo Consejero de V.M. Gregorio Lopez Madera *en sus excelencias de la Monarquia de España, cap. , fol.33.*

(87) Para que no aya mas razon de formar esta competencia cō el Consejo de Indias, que con el de Castilla, y otros, vease lo que està notado *sup §.2.num.17.& §.11.num.64.& seqq.*

(88) Aqui pudiera estender largamente la pluma en tratar de las grandezas, riquezas, y excelencias de los Reinos, y Provincias de España, de la antiguedad, y calidad de sus Reyes, y de la de los Godos, de donde descienden, en que tambien de tiempos muy antiguos està incorporada la sangre de Austria. De la pureza en la Fè, y Religion Christiana, que han conservado desde el Rey Recaredo, y en particular del amor, y lealtad que siempre han

te-

teniendo a ſus Reyes, en que ſe aventajan a todas las Naciones del mundo, por donde merecen, que de ellos ſean reciprocamente amados, eſtimados, y preferidos. Pero quierolo eſcuſar, por aver eſcrito tan copioſa, y doctamente ſobre eſtos puntos, los doctiſsimos Conſejeros Valdes, y Madera en los lugares citados. Camillo Borrelo *de præſtantia Regis Catholici per totum præcipuè cap. 58. ex num. 54. & cap. 82. ex num. 15.* Garibay, Mainoldo, y los demas que han eſcrito iluſtraciones genealogicas, en las tablas particulares que hazen de los Reyes de Eſpaña, Thomas Bozio *d. lib. 21. de ſignis Eccleſ. Dei cap. 3. per totum,* donde tambien pone la deſcendencia, y diez y ſiete excelencias de Eſpaña, y ſus Reyes, en que no ay, ni ha avido Nacion que la iguale. Y vltimamente el docto Coroniſta de V. M. Fr. Ioan de la Puente en ſus libros *de la Conveniencia de las dos Monarquias,* donde en el *lib. 3. cap. 11. & 30.* dize, que Eſpaña ſe llamò PANIA, ſive THVBALIA, porque tiene en abundancia todo quanto bueno eſtà repartido en otras Provincias. De que trata aſsimeſmo el Regente Valençuela *en ſus diſcurſos de eſtado y guerra, 2. part. conſider. 18. ex num. 54.* y Yo remitiendome a muchos Autores antiguos, y modernos, no ſolo nueſtros, ſino eſtrangeros *in tract. de Indiar. iure, lib. 1. cap. 7. num. 21. & cap. 16. num. 4.* y aora añado las palabras de Caſsiodoro *lib. 3. epiſt. 23.* donde encareciendo la juſticia y Religion de los Reyes Godos, dize: *Vt inter nationum conſuetudinem perverſam, Gothorum poſsis demonſtrare iuſtitiam: qui ſic ſemper fuerunt in laudis medio conſtituti, vt & Romanorum prudentiam caperent, & virtutem gentium poſsiderent.* Y porque lo dixò todo maravilloſamente Latino Pacato *en ſu Panegyrico à Teodoſio pag. 2.* no puedo dexar de poner ſus palabras: *Nam primùm tibi mater Hiſpania eſt, terris omnibus terra felicior! cui excolendæ, atque adeò ditandæ, impenſiùs quàm cæteris gentibus ſupremus ille rerum fabricator indulſit: quæ nec Auſtrinis obnoxia æſtibus, nec Arctois ſubiecta frigoribus, media fovetur axis vtriuſque temperie; quæ hinc Pyrenæis montibus, illinc Occeani æſtibus, inde Tyrrheni maris littoribus coronata, naturæ ſolertis ingenio, velut alter Orbis, includitur. Adde tot eggregias Civitates, adde culta, incultaque omnia, vel fructibus plena, vel gregibus: adde auriferorum opes fluminum: adde radiantium metalla gemmarum. Scio fabulas Poetarum, auribus mulcendis repertas, aliqua nonnullis gentibus attribuiſſe miracula, quæ dum ſint vera, ſint ſingula: nec iam exe.utio veritatem. Sint, vt ſcribitur, Gargara proventu læta tritici, Menavia memoretur armento, Campania cenſeatur monte Gaurano, Lydia prædicetur amne Pactolo, dum Hiſpaniæ vni, quidquid laudatur, aſſurgat. Hæc duriſsimos milites, hæc expertiſsimos Duces, hæc facundiſsimos Oratores, hæc clariſsimos Vates parit: hæc Iudicum mater, hæc Principum eſt. Hæc Traianum illum, hæc deinceps Hadrianum miſit Imperio. Huic te debet Imperium. Cedat his terris terra Cretenſis parvi Iovis gloriata cunabulis, & geminis Delos reptata numinibus, & alumno Hercule nobiles Thebæ. Fidem conſtare neſcimus auditis: Deum dedit Hiſpania, quem videmus.* Hasta aqui Pacato. Cuyo lugar traduxo, y aplicò felizmente vn Poeta en vnos Tercetos, celebrando el dichoſo Nacimiento de V. M. quando la Inſigne Vniverſidad de Salamanca puſo Cartel con leyes, y premio para eſte intento. Y no me parece que ſe ofenderà la gravedad del aſſunto que voy ſiguiendo, con referirlos, pues antes (fuera de ſer tan a propoſito) le puede enoblecer la memoria de vn dia tan venturoſo, y renovar en todos la alegria de vèr, y gozar yà crecido, y caſi en ſu meridiano, el SOL, que aun en ſu amanecer, pudo iluſtrar el Mundo con eſplendores, y llenarle de eſperanças tan ſublimadas. Dizen aſsi:

Ligera fama, de ſonar tu trompa
Dexa y de vn nuevo Alcides glorias nuevas
Oye, y deſpues tu voz el aire rompa.
La frente humilla tu, ſobervia Tebas,
Noble por el antiguo, a quien diò el Cielo
Su peſo y pecho para tantas pruevas.
De dos deidades madre ceſſa Delo
De alabarte y tu Creta, porque cuna
Al gran Tonante diſte y patrio ſuelo,
Pues oy Eſpaña con mayor fortuna,
De otro mas claro Sol oriente ha ſido,
de otro Iupiter Hercules y Luna.
Sola (Madre invicta) has merecido
Del Cielo piadoſo mas favores,
Que deſde el Gange a Athlante ha repartido;
No te afligen del Auſtro los calores,
Ni el congelado Arcturo te atormenta,
Siempre produces frutos, ſiempre flores.
Gargara con las mieſſes ſe contenta,
A Lydia ſu Pactolo la enriquece,
A Menavia el ganado la acrecienta,
Mas en ti todo junto reſplandece,
Trigo y ganado tienes, tienes oro,
Que con fuentes de plata el Tajo ofrece.
Y lo que mas ſublima tu decoro,
De Principes Heroycos Soberanos

Tu ſu- En

En ti encierras la mina, y el tesoro.
Roma lo diga, pues que tus Trajanos
Atràs dexaron sus Monarcas todos,
Y oy nombra tus Teodosios y Adrianos.
Tambien lo digan los Ilustres Godos,
Que tu Imperio, y la Santa Fè de Christo
Tanto ensancharon por diversos modos.
El contrapuesto polo de Calisto
Tu yugo siente: y canta tu vitoria
Todo quanto el dorado Apolo ha visto.
Altos principios de tan alta gloria
Tuviste en Recaredo, cuyo nombre
Gravò la Fama en bronzes por memoria;
Este, en tus Godos, alcançò renombre
Primero de Catolico Christiano,
Y a Christo confessò por Dios, y hombre.
Y dexando el error ciego Arriano,
Que assi su padre pertinaz mantuvo,
En Fè igualò su Martir santo hermano.
La qual constante luego el pueblo tuvo,
Que de su Rey al passo y al exemplo
En vicios ò en virtudes siempre anduvo.
Desde este tuvo en ti seguro templo
La Fè la Religion, y el Christianismo,
De que firme coluna te contemplo.
Su sangre aun dura, horror del Paganismo,
Y del furor Alarbe reservada,
En Pelayo, retiene el valor mismo.
Tanto a Dios vn zeloso pecho agrada,
Tanto el linage Godo estima y tanto,
La gente que a su Imperio tiene dada.
Oy ves renuevos deste tronco santo,
Que ha cien siglos España que te alegra,
Y a sus contrarios es terror y espanto.
Oy sin poner a Olimpo sobre Flegra
Escalarà tu fama el alto Cielo,
Sin temer del Leteo el agua negra.
Oy señora te ves de todo el suelo,
Y vn alegre Favonio te recrea,
Que espira flores llenas de consuelo.
Oy el copioso cuerno de Amaltea
En ti se vierte, y de la Edad dorada
Gozas, y eres del bien, y paz Idea.
Oy del Pindo, y Parnasso la morada
Las Nueve dexan, y con dulce acento
Mecen la cuna de tu prenda amada.
Qual pronostica que rompiendo el viento
Iràn sus naves entre cana espuma,
Donde aun llegar no puede el pensamiento.
Qual dize, que serà su valor suma
De todo quanto fueron sus passados,
Y le haze Marte en guerra y en paz Numa.
Qual le promete, que seràn los Hados
A sus intentos siempre favorables,
Y que estàn todos en su bien jurados.
Qual heroycas proezas admirables,
Que imite quando grande, le refiere,
Y exceda con las suyas memorables.
Qual de Godofre que renueve quiere
La ilustre, santa, y piadosa hazaña,
Pues vino al mundo quando Christo muere.
Dichoso siglo, venturosa España,
Que tal bien aguardais, y aquel dichoso,
Que huyendo de la muerte la guadaña,
Viva, y celebre el tierno infante hermoso.

XVII.

QVE aun quando faltara lo que se ha dicho, no tiene sustancia la consideracion referida, pues se funda en vn error tan manifiesto, como dezir, que los Estados de Flandres vienen a V.M. por Baronia, y por la Casa de Austria, constando, como consta por las Historias de los mesmos Estados, que aviendo parado la sucesion dellos en la señora Maria Valesia, hija, y heredera de Carlos Segundo, Duque de Borgoña, y Conde de Flandres, llamado el Belicoso, se los pretendiò quitar el Rey Ludovico XI. de Francia, y para defenderse de tan gran contrario, se casò con el señor Maximiliano, Archiduque de Austria (que despues fue Empera-

(89) TOdo lo que en este §. se refiere es tan cierto, y vulgar, que no tiene necessidad de comprobacion. Y los mesmos Autores Flamencos lo dizen a cada passo, especialmente Iacobo Meiero *de reb. Flandriæ in Maria*, y Iacobo Marchantio *rerum Flādriæ memorab.* pag. 308. donde cuenta las crudas guerras de Francia, y el casamiēto de la señora Maria Valesia con Maximiliano, los hijos que tuvieron, que el mayor fue el dicho señor Rey Don Felipe Primero. Michael Eicingero *in genea-*

rador) hijo del Emperador Federico Tercero, y de la señora Emperatriz D. Leonor, hija del señor Rey Don Duarte de Portugal, por los años de 1477. Del qual matrimonio nació el señor D. Felipe de Austria el Hermoso, rebisabuelo de V. M. que por la persona de su madre vino a heredar los dichos Estados, y aviendose casado con la señora Doña Iuana, hija de los señores Reyes Catolicos, vino a ser Rey de España el año de 1506. y muriò luego, dexando por sucessor a su hijo, el señor Emperador Carlos V. visabuelo de V.M. en quien se començaron a vnir, y juntar todos estos Imperios, entrando vnos, y otros, como parece, en la Casa de Austria por via de casamiento, y linea materna. De suerte, que en el modo de la sucesion dellos no huvo diferencia alguna, y aun la del tiempo en que se agregaron no es casi considerable. (89)

Principum Austriæ, dize ... ismo, y confiessa, que ... via destos casamientos ... ençò la Casa de Austria ... ntar tan poderosos Es... s: *Maximilianus* (inquit) *...gium ingressus, Mariam Ca... Ducis Burgundiæ Auda... filiam, vnicamque compluriũ ...ncipatuum hæredem, vxorem ...xit, opulentissimas Belgarũ, ...quanorumque ditiones Au...riacæ domui adiecit.* Y poco ...espues: *Conciliatis inter fi...ium suum (quem vnicum ex Burgunda suscepit) & inter Inclytorum Regum Ferdinandi, & Elizabethæ filiam Ioannã, nuptijs ad amplissimam Hispaniæ Regnorum successionem aditum Austriacæ domui Serenissimæ aperuit, &c.* Lo mesmo refiere, y considera el Botero *en sus libros de razon de estado, tit. de Parentadi*, tratando de las grandes Casas que se han juntado a otras por via de casamiento. Y latissimamente Francisco Hæreo *en sus Anales de los Duques, ò Principes de Brabante in Maximiliano & Maria, pag.* 432. *& seqq.* Donde refiere vno por vno los titulos, y Estados en que sucediò el señor Rey Don Felipe I. por la muerte, y herencia de Madama Maria su madre. Tambien lo apunta Pedro Opmeero *in opere chronograph. pag.* 429. por estas palabras: *Maximilianus Archidux Austriæ in vxorem duxit Mariam filiam Caroli Burgundi per quam potitus est Burgundia, ac cæteris Regionibus Belgij. Nata erat Maria Bruxelis anno* 1457. 13. *Febr. & anno* 1482. *ex equo in venatione lapsa, diem obijt extremum.*

XVIII.

QVE aun quando concedieramos (sin perjuizio de la verdad) que en los Estados de Flandres avia entrado V. M. por linea Paterna, y en los de España por Materna; en llegandose a juntar, è incorporar en su Real Corona, cada vno se deve juzgar, y estimar por si, y entre si, conforme a la calidad, y dignidad que tiene, (90) por estar como està dispuesto en derecho, que quando en vna persona se juntan diversos titulos, como de Emperador, Rey, Duque, Conde, y otros semejantes, cada vno de ellos retiene su grado, y naturaleza, y sus actos se regulan por la causa de que proceden, sin mezclarse vnos con otros. (91) Y assi pues V.M. tiene

(90) QVE quãdo en vna persona concurren diferentes titulos, oficios, ò dignidades, cada vno retiene sus derechos, ò privilegios, y se juzga como diverso, y separado, es decision expressa del IC. en la *l. tutorem* 22. *D. de ijs, quib. vt ind.* ibi: *Discreta sunt enim iura, quamvis plura in eandem personam devenerint, aliud tutoris, aliud legatarij*, iunctis alijs plurimis iuribus, exẽ...s, & Auctoribus, quæ Ego pl... ...ssi *in tract. de Indiar. iure, lib.* 2. *cap.* 21. *num.* 7. *cum multis seqq.* Regens Valençuela *cons.* 94. *num.* 78. *& in* dis-

ne la silla de su Imperio en España, y como Rey della honra à sus Consejos en esta Pasqua, permitiendo lleguen a besar su Real mano, deven dar a cada vno el lugar que le toca, segun el estado, y calidad del Reino, y Govierno que representa, y el acto que se exerce, y la parte donde se halla. (92) Porque si esta accion fuera en Flandres, ò se hiziera en consideracion, y contemplacion de aquellos Estados, pudiera tener mas color el Consejo de ellos en la antelacion que pretende.

discu s præcedent. num. 28 *& seqq* Cizar 1 *decis Neapolit.* 43.*num.* 2. Cami. Borrel *de præst. Reg Cathol. cap* 46 *num.* 46. *& seqq* Mastril *de Magistrat. lib.* 5. *cap.* 5. *num* 99. Gab. Pereira *decis. Portugal.* 2 *num.* 2. Steph. Gratian. *discept. forens. cap.* 111. *num.* 13. *& iterum c.* 29. *n.* 20. *cum multis seqq.* & Card. Tusch *practic concl iur. litt. P. verb. Persona concl.* 317.

(91) Que los actos hechos por vna persona que representa muchas, se juzguen, y regulen segun el oficio, ò causa de que proceden, es dotrina de Bart. *in l.* 1. *num.* 4. *C. de Metropol. Beryto*, y del tex *in cap. à collatione, de appellat. lib.* 6. *cap. postulasti de conces præbend* cum aliis adductis à Me, & ab Auctoribus *supr.* relatis, Anton. Corsetus *singul. verb. Vox* Andr. ab Exea *in cap. cùm omnes à num.* 131. *de constitut.* Cabedo *decis Portugal.* 61. *num.* 6 *& decis.* 112. *num.* 6. *part* 2. Gama *decis* 230. *&* 353. Y por esto dixo Felino, a quien refiere, y sigue Tuscho *litt A concl* 5. *num.* 5. que el Abad fuera de la Iglesia Catedral, precede al Canonigo de ella, pero dentro de la Iglesia es precedido por el Canonigo. Y Bessoldo *d. q. de præcedent. cap.* 2. *num.* 15. dize, que el Rey de Dania quando concurre en los actos Imperiales, es precedido de los Electores, y otros Principes, porque entra alli como Duque de Holsatia; pero fuera destos actos se le dà mejor lugar, como a Rey de Dania. Y de los mismos principios resulta, que si vno fuesse Conde, ò Duque, y se casasse con vna Reina, no por esso se perderian en èl las preheminencias, y prerogativas Reales: antes el marido resplandeceria con los rayos de la mayor dignidad de la muger, y ella no perderia por ser menor la del marido, porque cada vno conserva su estado sin confundirse, como muy bien lo advirtiò Martin. Laudens. *tract. de Principe quæst.* 176. Bald. *in cap significavit, col.* 1. *de rescript.* Franc. à Ponte *de potestat. Proreg. tit.* 10. §. 1. *de divers provis. num.* 18. Palac Rub. *in rubr. de donat inter* §. 43 *num.* 10. El qual dà la razon, y es, que el Reino no passa en el marido por dote, sino quedando en la Reina, gozan los dos de su dignidad; y assi ambos han de hazer, y hazen las presentaciones, como se viò en tiempo de los señores Reyes Catolicos, y Don Felipe Primero, y Doña Iuana, y lo advierte el mesmo Palacios Rubios *de retent. Regni Navar.* §. 5. y otros que refiere su Adicionador Barahona *d. num.* 10.

(92) Esto de que en las preheminencias se ha de preferir el que està en su tierra, al que es estraño de ella, y que en su propia casa, el menor precede al mayor, es dotrina de Angelo, y Ioan de Imola *in l. qui solvendo, D. de hæred. instituend.* Abbad *in cap. venerabilem, num.* 19. *de elect.* y la sigue Cæphalo *cons.* 126. *num.* 20. *vol.* 2. Ioan. de Platea, & Lucas de Pena *in l. nihil, C de Palatin. lib.* 12. Cassaneo *in Catalag. glor. mund.* 4. *part. consider.* 22. *&* 43. *& part.* 11. *consider.* 13. Tiber. Decian. *respons.* 67. *num.* 12. *cum seq. vol* 2. Menoch. *cons.* 902. *num.* 36. & latè Hieron. Gonçalez *in reg.* 8. *Cancel. glos* 6. *num.* 100. *cum seqq.* Bessoldus *dissert. de præced. cap.* 3. *num.* 5. Et ratio est, quia quilibet est Rex in domo sua, *cap. duo ista* 28. *quæst.* 4. Molina *de primogen. lib.* 1. *cap.* 2. *num.* 24. Gudens *cons* 11. *num.* 6. Y por esto dixo la glossa *in l. apud eum, D. de manumis vind. Quòd inter duos equales. qui est in suo territorio, altero est maior.* Y desto infieren, que el Arçobispo, quando entra en la Diocesi de su Sufraganeo, le ha de honrar mucho, Cassan. *d.* 4. *part. consider.* 22. Giurba *cons.* 1. *num.* 14. & Calefatus *de equestri dignitate, num.* 87. *& seqq.*

XIX.

QVE no tiene mas fuerza otra consideracion, en que, segun dizen, se insiste tambien mucho

(93) QVE el Consejo de las Indias sea supremo, y rega, y exerça suprema jurisdicion en todas las

cho por el Consejo de Flandres. Diziendo, que el de las Indias no es Supremo, y pretendiendo fundar esto, con que las suplicaciones que del se interponen en grado de segunda suplicacion con las mil y quinientas, conforme a la ley de Segovia, se llevan al de Castilla, como se viò los años passados en la causa del Ducado de Veraguas. Porque lo cierto es, que despues que se erigiò tuvo, y tiene titulo de Supremo, y como tal exerce su jurisdicion en todos los negocios civiles, y criminales, que le competen, sin recurso a otro Tribunal, como expressamente lo dizen las leyes, ordenanças, cedulas Reales, y Autores que desto tratan. (93) Y en el mesmo Consejo se presentan las peticiones de segunda suplicacion: y assi se hizo en lo de Veraguas. Pero como en tales casos toca el nombramiento de los Iuezes a su Magestad, (94) nombrolos todos del de Castilla, por no aver quedado en el de Indias quien lo pudiesse ser, por causa de averlo sido en las sentencias de que se suplicava. Y huvo decreto particular en que se declarò esto: y luego vn exemplar en el pleito del Adelantamiento de Yucatan, en el qual se interpuso la mesma suplicacion, y fueron nombrados dos del Consejo de Indias, que no se hallavan impedidos, y tres del de Ordenes. Y assi se ha ido, y và haziendo, y variando en otros muchos negocios, que cada dia se determinan. (95)

XX.

las causas dellas, es tan notorio, que no sabemos como se ha podido ignorar, ò poner en duda. Porque ninguna cosa declararon, y repitieron mas las ordenanças, y cedulas que desto tratan. Y assi en la *ordenança* 2. del Consejo de las del año de 1571. que aora nuevamẽte se ha confirmado, y añadido por V. M. se dize por palabras expressas: *Porque los del nuestro Consejo de las Indias con mas poder, y autoridad nos sirvan, y ayuden a cumplir con la obligacion que tenemos al bien de tan grandes Reinos y Señorios. Es nuestra merced, y queremos que el dicho Consejo tenga la jurisdicion suprema de todas las nuestras Indias Occidentales, descubiertas, y por descubrir: y de los negocios que dellas resultaren y dependieren: y para la buena governacion dellas, y de los negocios que dellas resultaren, y administracion de justicia, puedan ordenar, y hazer con consulta nuestra las leyes, pragmaticas y ordenanças, y provisiones generales y particulares, que por tiempo para el bien de aquella Republica convinieren. Y assimesmo ver, y examinar, para que Nos las aprobemos y mandemos guardar qualesquier ordenanças, constituciones, y otros estatutos que hizieren los Prelados, Capitulos, y Cabildos, y Conventos de las Religiones y los nuestros Virreyes, Audiencias, Concejos, y otras Comunidades de las Indias. En las quales, como dicho es y en todos los demas Reinos, y Señorios nuestros, en las cosas y negocios dependientes de las Indias, el dicho nuestro Consejo sea obedecido, y acatado, assi como lo son los otros nuestros Consejos, y que sus provisiones y mandamientos sean en todo, y por todo cumplidos, y obedecidos en toda parte, y por todas qualesquier personas a quien fueren dirigidos.* Y por el *cap.* 4. de las mesmas ordenanças, se manda, que ningunas justicias donde residiere el Consejo de Indias, se puedan entremeter a conocer de cosas dellas. La qual se mandò cumplir por otra cedula del año de 1584. en que especialmente se inhiben los del Consejo de Castilla, y Alcaldes de Corte, y se declara, que no puedan conocer, ni conozcan de negocios pertenecientes al Consejo de las Indias, por ninguna via, instancia, ni recurso, sino que se los remitan, si ante ellos vinieren: y los Relatores, y Escrivanos, siendo mandados por el dicho Consejo, vengan a èl a hazer relacion de los negocios que ante ellos passaren. Por el *cap* 25. destas mesmas ordenanças de 71. y por el 4. de las nuevas de V. M. y por vna cedula de 14. de Iulio de 1561. se manda, que no puedan ser inhibidos los del Consejo Real de las Indias por

nin-

ningun Iuez Eclesiastico en los negocios que trataren; y puedan para ello despachar las provisiones necessarias, y las ordinarias para alçar las fuerzas en los pleitos de Indias, de q̃ en estos Reinos se conociere. Otras muchas cedulas concernientes a esto se podràn ver en el *1.tom.* de las impressas, *pag*... *& seqq.* y en el *lib.2 tit 2. de la Recopilacion de las leyes de las Indias*, que và disponiendo el Licenciado Don Rodrigo de Aguiar y Acuña, dignissimo Consejero de V.M. y el mas antiguo en el de las Indias, cuyo Sumario ha impresso estos dias, y por èl solo se puede entender el cuidado que ha puesto en este trabajo, y el que ahorrarèmos en estando acabado. Antonio de Herrera *en su historia general de las Indias*, nombra tambien a cada passo a este Consejo con el titulo de SVPREMO. Y el Coronista Gil Gonçalez Davila *en su Teatro de las Grandezas de Madrid*, pone todos los Consejos que V. M. tiene en esta Corte, y no toma en la pluma al de Flandres, por la poca noticia que dèl ay, y ha avido en ella. Y llegando a tratar del de las Indias, *pag.*471. *& seqq.* no solo le llama REAL, y SVPREMO, sino que se alarga mas que en todos, en la relacion de su autoridad, y grandezas, y dize que se estiende su jurisdicion por mas de quatro mil y novecientas leguas, y que procede en todo con la soberania, y suprema jurisdicion que tiene el Consejo de Castilla, comprehendiendo lo perteneciente a mar, y tierra, militar, y politico, paz, y guerra, civil y criminal, y la correspondencia, y superioridad sobre el Presidente, Iuezes, y Oficiales de la contratacion de Indias, que residen en Sevilla, expedicion de flotas, y armadas, y sobre otras onze Audiencias, y Chancillerias, que le estàn subordinadas. Y que consulta los Vireinados, Presidencias, Audiencias, Governaciones, Corregimientos, y otros inumerables cargos seculares de paz, y guerra, que alli refiere, y vn Patriarcado, seis Arçobispados, y treinta y dos Obispados, docientas Dignidades, trecientos y ochenta Canonicatos, y otras tantas Raciones, y otros muchos, y muy pingues Beneficios. Por manera, que este es punto que no recibe dificultad, y el nombre de SVPREMO, quadra por todas vias al Consejo de Indias, aora digamos que esta palabra significa lo mesmo que *Superior*, aora la recibamos en su sentido comun, que es *vt Supremus dicatur, non is demum qui post aliquem sed etiam post quē nemo sit & quem nemo sequatur, l.*34. *D. de vulg. & pupil. l.*92. *D. de verbor. significat. l.*78. §. *prædium de legat.*2. cum alijs traditis à Brissonio, Prateio, Schardo, Calvino, & alijs *de verbis iuris, verb. Supremus.* Pues, como queda visto, es tan grande la autoridad, y superioridad deste Consejo, y de lo que en èl se determina no ay recurso a otro.

(94) La segunda suplicacion se ha de interponer en el Consejo, ò Chancilleria donde ha passado la causa, dentro de veinte dias de la notificacion de la sentencia de que se suplica, y dentro de otros quarenta se ha de presentar en este grado ante la persona Real, a quien toca el nombrar los Iuezes Comissarios, ò Delegados, que le pareciere, para que por los mesmos autos vean, y determinen estas causas, los quales de ordinario suelen ser cinco, aunque antes no avia numero señalado. Todo esto se colige con evidencia por la *l.*1. *y siguientes del tit.*20. *lib.*4. *Recopilat.* y por lo que cerca del estilo, y practica dellas escriven Azevedo *ibidem*, Avendaño *en su Tratado de la segunda suplicacion*, Ioann. Gutierr. *lib.* 3. *practic. quæst.*38. Paz *in praxi* 7. *part. tom.*1. *cap. vnico*, Villadiego *in Politica, cap.*4. *num.* 236. & Curia Philippica 5 *part.* §.5.

(95) Que en los pleitos de Veraguas, y Yucatan aya passado lo que aqui se refiere, consta por ellos, y por los decretos Reales, que estàn en los libros de este Consejo Real de las Indias.

XX.

QVE vltimamente no puede perjudicar al derecho del Consejo de las Indias, la possession en que pretende estar el de Flandres, por dezir que tuvo vn acto en su favor los años passados, por aversele dado, y señalado mejor lugar en vna Procession del dia del Corpus. Porque caso que

(96) NO se induce costumbre dōde no ay ciencia, y paciencia de la parte contra quiē se pretende adquirir, ò vitoria despues de alguna contradiciō, *l.*2. *C. de servit & aqua*, ibi: *Eo sciente, & patiente*, *l. cum de consuetudine, D. de legib.* ibi: *Cum de consuetudine* Ci-

que esto aya sido, no tuvo noticia dello el de las Indias en tiempo que pudiesse contradecirlo. (96) Y quando aun lo huviera sabido, y disimulado entõces por algunos respetos, no pudo por vno, ni por muchos actos perder el derecho, y preheminencia de su comunidad, siendo cosa tan importante. (97) Y quando por esto huviera caido de la possession en que estava, la pudiera bolver a pedir, y recobrar. (98) Porque para perderla del todo, era necessaria vna costumbre endereçada a solo este efeto, y legitimamente prescripta por tiempo de quarenta años, ò por lo menos de diez, segun la opinion de muchos Autores. (99) Y faltando todo esto en el caso presente, y siendo la justicia del Real Consejo de las Indias tan llana, y constante, como queda fundado, espera seguro, y suplica humilde, que V.M. se le mande guardar, que es a quien toca componer, y declarar estos puntos de precedencia. (100)

Civitatis, vel Provinciæ confidere quis videtur: primum quidem illud explorandum arbitror, an etiam contradicto aliquando iudicio consuetudo firmata sit, cum alijs quæ latè congerit Bart. *in l. de quibus, num.* 16. *D. eod.* Riminald. *ad tit. institution. de testam n.* 1 8 *& seqq.* Gail. *lib.* 2. *pract observ.* 3 . Decian. *resp.* 51 *n.* 61. *vol.* 2. Rota Genuæ *decis* 17. *num.* 9 Molina *de primogen. lib* 2. *cap.* 6 *nu* 28. Ioan. Garcia *in tract. de expens. cap.* 9. *nu.* 45 Eduard. Caldeira *lib.* 3 *variar. cap.* 10. & conducit illud Apulei *lib.* 1 *de asino aureo: Quòd nemo novit, penè non sit.*

(97) Assi como los oficios de los Magistrados son de derecho publico *l.* 1. §. *huius studij, D. de iustit. & iure*, ibi: *Publicum ius est quod in sacris, in Sacerdotibus, & in Magistratibus consistit*, lo son tambien las honras, y preheminencias, que a los tales Magistrados les competen. Bartol. Ioann. de Platea, & Lucas de Pena *in l.* 1. *C. de dignitatib cap vltim.* 89. *dist.* Bessoldus *in d. quæst. de præced. & sessi. prærog. c.* 3 *num.* 3. donde añade, que aun se pueden llamar de derecho natural, argum. tex. *in cap. ordo* 33. *q* 5. & aliorum quæ tradit Decianus *respons* 7. *num.* 69. *& seqq. volum.* 3. Y de aqui nace, que no las pueden perder, ni perjudicar por su negligencia, ò descuido, pues no pudieran renunciarlas, ò remitirlas por pacto expresso, aunque gustaran dello, *l. quidam decedens* 6. *de administr. tutor.* ibi *Nemo enim ius publicum remittere potest huiusmodi cautionibus, nec mutare formam antiquitus constitutam, l generaliter, l à tutoribus, D. eod. l. ius publicum, D. de pact. l. neque ex Prætorio, D. de regul iur. l testandi* 13. *C. de testam.* ibi: *Non autem iurisdictionis mutare formam, vel iuri publico derogare cuiquam permissum est.* Y hablando en estos mismos terminos de precedencia lo dixo I. son *in l. fin. D. de constit. Princip. num.* 57. Felin. *in cap. cum accessissent, num.* 29. & Decius *num.* 22 *de constitut.* Socinus *cons* 7 *num.* 47 *lib.* 4. Tiber. Decian *d. respons.* 74. *num* 69. *& respons.* 43. *num.* 30. *volum.* 3. *& respons* 1. *nu.* 10 *&* 74. *lib.* 1. Ioan. Garcia *de nobilitat. glos.* 6. *n.* 29. Craveta *cons.* 2 1. *num* 17. Menoch. *cons.* 1. *num.* 102. *lib.* 1. *& cons.* 264. *ex num.* 18. *ad* 24. *lib.* 3. Bessoldus *d. cap.* 3 *num.* 3. Stephan. Gratian. *in addition. ad decis. Marchiæ* 232. *num.* 1 *& discept. forens. cap.* 29 *num.* 9. Franc. Ponte *decis.* 8 *num.* 11. Seraphin. Olivar. *decis.* 341. *nu.* 1 *cum sequent.* Donde dàn por razon, que estas materias de precedencia son de gran consideracion, y causan grave perjuizio, y penden de la autoridad, y voluntad del Principe, y asi no se pueden perder, ni ganar sin ella, ni el antecessor en el oficio, ò dignidad puede perjudicar, tacita, ni expressamente a los que despues sucedieren en ella, especialmente teniendo como tienen estos actos tracto sucessivo. Para lo qual se puede ponderar la *l. licitatio* 9 § *earum rerum, D. de publ. & vectigal.* donde se determina, que aunque por descuido del Alcavalero que oy es, se ava dexado de cobrar algun derecho acostumbrado, y devido, no pararà perjuizio, para que lo pida, y cobre el que despues le sucede en el cargo: *Earum rerum vectigal, quarum nunquam præstitum est præstari non potest. quòd si præstari consuetum in diligentia publicani omiserat alius exercere non prohibetur.* Y es tambien texto maravilloso para el propio intento la *l. voluntariæ* 12. *C. de excusat. tut.* en la qual se dize, que aunque voluntariamente vno aya recibido la car-

ga de alguna tutela teniendo privilegios para escusarse de ellas, no le perjudicará este acto, para que contra su voluntad le compelan a tener otras: *Voluntariæ tutelæ munera privilegijs nihil derogant.* Y lo mismo se dize en la *l.30.§.2 & in l.31.in fine, D.eod* y lo prosigue, y exorna Vurmsero 1.*pract.38.observat.6.* Hippolyt. de Marsil *sing.* 192. Cæphal. *cons.*451. *num.*356. Brunorus à Sole *in locis commun.verb. Actus, num.26.fol.*34. conducit tex *in cap.2.de donation.* ibi: *Facere verò deteriorem non debet*, cum alijs traditis à Did. Valdesio *de dignit. Regum Hispan. cap 3. num.*14.*fol.* 30.

(98) Que el derecho de precedencia perdido, ò perjudicado por algunos actos contrarios, ò por omission, ò descuido de quien deviera defenderle, se pueda bolver a pedir, y cobrar, y aya de obtener, sin embargo de ellos, quien con justificacion le pretende, es decision expressa de Baldo *consil.*387.*col.2.in princip.versic.Neque potest, volum.2.* Purpurato *cons.*540. *in fine num.*19.*lib* 2. Menoch. *cons.*902.*num.*78.*lib.*10.& Stephan. Gratian *disceptat.forens.d.cap.*298 *num* 11. donde dàn por razon, que aunque por el descuido se aya perdido el uso, ò la possession: *Non fuit tamen bonum ius deperditum, & quælibet res de facili revertitur ad suam naturam, l.1. in princip.D.de orig iur.l.si vnus, §. pactus ne peteret, ad finem, D.de pact.* cum alijs traditis à Gail. *lib.2.pract obser.*80.*num.*7. Magonio *decis.Florent.*21.*num* 45. & Amatis *decis.*32.*num.*5.

(99) Que no baste vno, ni muchos actos para quitar el derecho de precedencia, a quien por justicia, y razon le compete, sino es que se prueve costumbre contraria, legitimamente prescripta, y que los tales actos se hizieron, y encaminaron para solo este efecto de adquirirla, è introducirla, y no por vrbanidad, ò descuido de quien pudo contradecirlos, es opinion comun de todos los Autores que quedan citados, y de Andres de Siculo *cons.*5.*lib.*2. Decio *dict.cap.cùm accessissent, colum.penultim.ante fin.de constit.* Y de otros que refiere, y sigue Purpurato *in l.*1 *num.*200.*D.de officio eius*, los quales requieren quarenta años para introducir, ò prescrivir semejante costumbre. Y que por lo menos sean menester diez, con pluralidad de actos, en ciencia, y paciencia del adversario, es asimesmo comun opinion de otros muchos Autores que cita Fabio de Anna *consil.*40.*num.*4. Mastrillo *de Magistrat.lib.*5. *cap.*4. *nu.*31. y Aloisio Riccio *en la colectan.*1069 *& in praxi resolut.*553.*num.*1. *& tit.prax. præcedent.nu.*142. & quòd per contrarios actus, patientiamque familiarem nihil derogetur huic iuri prælationis, quia vrbanitas, & modestia non inducit obligationem, fuit doctrina Deciani *dict consil.*7.*num.*69.*volum.*3.*& cons.*67.*num.*16.*volum.*2. & Menoch. *cons.*51. *volum.*1. vbi ad hoc allegant *l.operis* 31.*D.de oper.libert.* ibi: *Operis non impositis manumissus, etiamsi ex sua voluntate aliquo tempore præstiterit, compelli ad præstandas, quas non promisit, non potest.*

(100) Que toque principalmente a los Reyes, y Soberanos Señores señalar, y conservar el orden, grados, y preheminencias de las Dignidades, y Magistrados, es decision expressa de los Emperadores *in l.*1.*C.vt dignit.ordo servetur, lib.*12. Donde mandan, que se tenga por sacrilegio el menospreciar lo que cerca desto huviere ordenado: *Si quis indebitum sibi locum vsurpaverit, nulla se ignoratione defendat; sitque planè sacrilegij reus qui divina præcepta neglexerit.* Y lo mismo se prueva por el *Authent.de hæred.& falcid. §.inordinatum, collation.*1. *& in cap. ad hoc* 89.*distinct.* cum latè traditis ab Alberto Leonino *cons.*1.*num.*2. *& seqq.* Dauther. *de testament.fol.*7. Goldastus *in Seniore, lib.*1.*cap.vltim.* & Bessoldus *in quæst.de præcedent.cap.*2.*in fine.*

PA-

PAPEL POLITICO, CON LVGARES DE BVENAS LETRAS, SOBRE LA VARIEDAD DE LOS DICTAMENES DE LOS HOMBRES, ASSI EN EL Iuzgar, como en el Discurrir a cerca de qualquier cosa.

ACVERDOME, que besando a V.P. las manos los dias passados, me preguntò, si causava en mi algun particular sentimiento, que despues de aver dicho, y fundado mi voto en los negocios de justicia, ò govierno, que se ofrecian en el Real acuerdo, huviesse alguno, ò algunos de los que en èl se juntan, que sintiesse lo contrario, ò echasse por diferente camino; y aunque es verdad, que qualquiera se paga de sus cosas, y principalmente de las que nacen de ingenio, en que ay pocos que consientan igualdad, y casi ninguno que conceda ventaja, de donde vino Marcial a dezir con mucha razon en el *libro* 8. *de sus Epigramas, Epig.* 18.

Aurum, & opes, & rura frequens donabit amicus:
Qui velit ingenio cedere rarus erit.

y Platon: *Nemo est, cui sua mala, non videantur esse optima*; con todo esso, respondi a V.P. y agora buelvo à afirmar con toda certeza, que de ninguna suerte turba, ni altera mi animo el diferente, ò contrario opinar de estos Señores, mis compañeros, porque ha muchos dias que aprendi de nuestros Iurisconsultos, ser natural en los hombres esta facilidad de encontrarse en sus pareceres, *l. item si vnus* 19. §. *principaliter, D. de recep. arbit.* ibi: *Quia res ferè sine exitu futura est, propter naturalem hominum ad dissentiendum facilitatem, l. quia poterat* 4. *D. ad Trebell.* ibi: *Cum variæ sint hominum voluntates.* Y de hallarse tan varios en el sentir, y discurrir en qualquier negocio que se proponga, como lo son en los gustos, y en los rostros, ò en el tono de la voz, con que declaran sus opiniones, que es lo que gravemente diò a entender Persio en su *Satyr.* 5. diziendo:

Mille hominum species, & rerum discolor vsus:
Velle suum cuique est: nec voto vivitur vno.

y

y Cicer. *en el primero de los oficios*, por estas palabras: *Ut in corporibus magnæ dissimilitudines sunt, alios enim vidimus velocitate ad cursum, alios viribus ad luctandum valere, itemque in formis, alijs dignitatem inesse, alijs venustatem, sic in animis existunt etiam maiores varietates*; y no con menos gravedad, y elegancia Horacio *lib. 2. epist. ad Florum*, dum inquit:

Denique non omnes eadem mirantur, amàntque.
Carmine tu gaudes: hic delectatur iambis:
Ille, Bioneis sermonibus, & sale nigro.
Tres mihi convivæ propè dissentire videntur,
Poscentes vario multum diversa palato.
Quid dem? quid non dem? renuis tu, quod iubet alter.
Quod petis, id sanè est invisum, acidùmque duobus.

Y asi quien desea proceder cuerdamente, no deve sentirse de esta diversidad en los juizios, pues vendria a estarlo de la humana naturaleza, ni pagarse tanto de sus discursos, y pareceres, que se persuada que èl solo mira, dispone, y determina las cosas como conviene, y que los demas las yerran, y destruyen, apartandose de su opinion, y sentencia, porque a este amor propio con razon lo llamo ciego, y desalumbrado Horacio 1. *Carmin. Odæ* 18.

——————— *Quæ subsequitur cæcus amor sui,*
Et tollens vacuum plus nimio gloria verticem.

Y con la misma dio a entender Terencio, que esta era propria passion de ignorantes, que imitando el vicio tan reprehendido en Tralon, y Ilusemo, de los quales trata Erasmo *en sus Adagios, pag.* 604. piensan, que ellos solos han llegado a alcançar de Minerva, y quieren injustamente tiraniçar la gloria, que muchas vezes con mas justo titulo podria ser merecida por otros.

Homine imperito nunquam quicquam iniustius,
Qui nisi quod ipse facit, nil rectum putat.

cuya falta noto gravemente Alciato *Emblem* 69. procurando escarmentar a estos hombres, tan pagados, y enamorados de si con el exemplo del miserable Narciso:

Quod nimium tua forma tibi Narcisse placebat,
In florem, & noti est versa stuporis olus.
Ingenij est marcor, cladèsque philautia, doctos:
Quæ pessum plures, dàtque, dedìtque viros:
Qui veterum abiecta methodo, nova dogmata querunt,
Nilque suas præter tradere phantasias.

fuera de que la primera, y mas necessaria ley de semejantes Iuntas, y el prin-

cipal fin a que se endereçan, es, que cada vno diga lo que siente en el caso que se propone; muy falto de razon andaria, quien presumiesse que los demas estavan obligados a seguir lo que èl huviesse dicho, y se enojasse de que alguno, guardando la honesta libertad que el negocio pide, ò se las reprobasse, ò añadiesse otras de nuevo que le pareciessen mejor, pues no se deve pensar, que porque el compañero sea contrario, lo es en la voluntad, ò que la diferencia en las opiniones, muestra que tambien la ay en los afectos del animo, porque yo confiesso con Ciceron *in oration. pro Cene. Planco*, que *verius illa est lex iustitiæ, veræque amicitiæ, vt idem amici semper velint, nèque sit vllum certius amicitiæ vinculum, quam consensus, & societas consiliorum.* Pero esto lo entiendo en sus negocios particulares, donde es razon que la amistad los conforme, y que sus leyes vençan las de la voluntad, mas en las causas publicas, en que se trata de la distribucion de la justicia, ù de la buena administracion, ò govierno del Pueblo, el mismo Ciceron dixo que era muy licita la contradicion, y repugnancia *en la Philip.* 10. & 11. y que quando èl se apartava de la opinion de su grande amigo Quinto Fusio Caleno: *Amicitiam non minuebat perpetua dissensio, & magis cum causa, quam cum homine dissidebat.* Lo mismo dize *en la oracion de provin. Consul.* quando refiere, que sin agravio de la amistad que tenia, y deseava tener con Iulio Cesar, solian ser de diferentes votos en el Senado: *Postea*, inquit, *quam sum penitus in Rempublicam ingressus, ita dissensi ab illo, vt in disiunctione sententiæ coniuncti tamen amicitia maneremus.* Esto tambien cuenta el propio Ciceron *en el tercer libro de sus Tusculanas*, que sucedia muy de ordinario entre Lucio Lentulo, y Marco Caton, sin que la diferencia, y porfia en los negocios de la Republica, llegasse a causar en ellos algun linage de encuentro particular: *Cum de bello*, inquit, *Punico ageretur, aliudque Marco Catoni, aliud Lucio Lentulo videretur, nullam tamen vnquam inter eos concertationem vidimus.* Cornelio Tacito *en el Dialogo de Oratoribus* dize, que Marco Apro en semejante proposito, aviendo de respõder, y satisfacer a las razones que en contrario de lo que èl sentia se avian opuesto, vsò de estas palabras: *Non sum, inquit, offensus à prima disputatione, nec vos offendi decebit, si quid fortè aures vestras perstringit, cùm sciatis hanc esse eiusmodi sermonum legem, iudicium animi citra damnum affectus proferre.* Y mostrando que esta modestia, y reportacion en proponer vn hombre su parecer, y oir atenta, y sufridamente los que le contradicen, es vna virtud que deve resplandecer mucho en los que tienen a su cargo el govierno, y juzgado de vna Republica, la alaba, y encarece gravemente Plutarco *en sus Politicas*,

en las personas de Caton, y Phocion, diziendo asi: *Præclare itàque Cato, & Photio, quorum neuter inimicitias animo concipiendas ducebat, si quid in gerenda Republica discreparet, quin pro suggesto, & publicis certaminibus, hoc durus vterque, & inexorabilis visus est, quod præfractè nimis nusquam proclinandum censebant, vnde Reipublicæ commoda prodi pacto aliquo viderentur; cæterum in rebus privatis omni simultate longè abiecta, eorum ipsorum consuetudine comiter, atque humaniter vtebantur, à quorum rationibus in Republica vehementer abhorrebant.* Lo mismo cuenta, y engrandece el mismo Plutarco *en Solon*, y *Phisistrato*, y despues *en Tiberio Gracho*, y *Octavio Tribuno*: *Inter quos*, inquit, *quamvis magnæ sæpe fuerint in his, quæ ad Rempublicam pertinebant dissensiones, quotidianàque in concione certamina, in quibus summo studio, ardore, atque contentione contendebant, nihil tamen contumeliosum vnquam, nec verbum quidem non probum ab alterutro decidit.* Añadese a esto, que pues el intento de los Iuezes, y Consejeros, a ley de cumplir como deven con las obligaciones del lugar que ocupan, ha de ir encaminado à acertar, y escoger lo que mas importe en los negocios que toquen a su cuidado, no se puede dezir, que contradice a la amistad la diferencia en las opiniones, pues antes todos diziendo, y proponiendo libremente lo que les parece, vienen a tener vna propria voluntad, y deseo, y aunque sean diferentes, ò encontrados los medios de que se valen, vno mismo es siempre el fin, y blanco a que se endereçan, resultando de aqui muchas vezes mayor vtilidad a los negociantes, y a la Republica, pues con esta diversidad de opiniones, y libertad santa, y honesta en poder cada qual seguir su dictamen, muestra la experiencia, que se entienden, y determinan mejor los negocios, y con la disputa, y concurso de razones contrarias, se averigua la verdad, sacandola de aquel hondo, y escuro poço, donde dezia Democrito, que la malicia humana la avia procurado esconder, y anegar; esto es lo que a mi parecer quiso significar Apollonio Tianeo, en aquella respuesta, que como en forma de oraculo, dize Philostrato en el *libr. 4. de su vida, cap. 2.* aver dado a los de Smyrna, diziendoles, que vna Ciudad para su buen govierno, y aumento, y para que se pudiesse vivir, y habitar en ella con gusto, tenia necessidad de vna encontrada concordia, cuyas palabras, como no fuessen entendidas por los de Smyrna, y antes las juzgassen por repugnantes, èl se las declarò de esta suerte: *Album quidem, & nigrum vnum fieri idem nunquam possunt, nèque amarum dulci rectè commiscetur, concordia verò quandòque dissentiens salutem Civitatibus affert, quod autem dico tale quid est. Seditio quæ ad gladios, mutuasve plagas Cives deducit, à Civitatibus exterminanda pœnitus est. Civitas enim pace pue-*

rorum alumna, & viris indiget, à quibus, & verba, &c. actionis prodeunt, mutua autem civium æmulatio pro communi Civitates bono, seu quod alius alio melius sententiam dicat, aut magistratum rectius gerat, aut præclarius legatione fungatur, aut etiam splendidiora construat ædificia, aut in aliquo huiusmodi excellant, talis inquam contentio, aut æmulatio Civitati plurimum confert, licet inter se Cives pro communi bono faciat dissidere. Y à lo mismo se endereçava la principal enseñança de los Filosofos Academicos de la Escuela de Platon, cuya maxima era, no se dexar llevar, ni persuadir facilméte de lo que otros dixessen, ni enseñassen, como lo hazian los Pitagoricos, sino suspender el animo en qualquier cosa que se les proponia, a que ellos llamavan ἐποχὴν, y disputando, y discurriendo sobre ella, seguir libremente aquello que les parecia mas fundado en buena razon, aunque defendiessen lo contrario sus mismos Maestros, como lo refiere Marco Tulio *en el libro de finibus*, y en el *prohemio del lib. 2. y 4. de las Tusculanas*, donde dize: *Nos institutum tenebimus, nullisque vnius disciplinæ legibus adstricti, quid sit in quàque re maximè probabili, maxime requiremus, nósque ipsos redargui, refellìque patiemur, quod ij ferunt iniquo animo, qui certis quibusdam, destinatisque sententijs quasi addicti, & consectati sunt, eàque necessitate constricti; vt etiam quæ non probare soleant, ea cogantur constantiæ causa defendere.* A que aludiendo Horacio *en la primera de sus Epistolas*, y mostrando que era, y holgava ser de esta secta, que permitia libertad en las opiniones, sin perjuizio de los que huvieren sido de las contrarias, dixo de esta manera:

Quid verum, atque decens curo, & rogo, & omnis in hoc sum:
Ac ne fortè roges, quo me duce, quo lare tuter:
Nullius addictus iurare in verba Magistri,
Quo me cùnque rapit tempestas, deferor hospes.

Y realmente siempre se tuvo por falto de animo, y corto de ingenio, el que por no se atrever a contradecir lo que otro primero propuso, sigue el parecer que no aprueva, ò quien difiere tanto a la autoridad de los que han votado, que se dexa llevar de ella sola, sin mirar, y pesar las razones en que funda su opinion, mirando a los quales dixo muy bien Laberio *en sus Mimos:*

Caput sine lingua pedaria sententia est.

y assi en Roma à los Senadores que votavan de esta suerte, y no declarando, ni fundando con razones su voto, se contentavan con passarse a la parte de aquel a quien pretendian seguir, los llamavan Senadores Pedarios, porque hazian con los pies el oficio que devieran con la cabeça, como lo diò a enten-

ten-

tender Sexto Pompeyo *de verb. signif. in verb. Pedarium*, diziendo: *Pedarium Senatorem significat Lucilius, cum ait: Agipes vocem mittere cœpit; qui ita appellatur, quia tacitus transeundo ad eum, cuius sententiam probat, quid sentiat indicat*: Aunque Agellio *lib.* 3. *noct. Attic. cap.* 18. Iuan Rosino *lib.* 7. *antiquit. Roman. cap.* 5. y Iuan Fungero *en su Etymologico Latino-Græco, verbò Pedarij*, dan otras razones de la derivacion de esta palabra; pero aunque, como và referido, y fundado, es bien q̃ aya libertad en los votos, y que qualquiera pueda discurrir en el suyo, sin dexarse llevar de la autoridad, ò cuidado del compañero, no por esso es mi intento dezir, que en todos los casos sea necessario guardar este estilo, porque si el Iuez vè, que alguno, ò algunos de los que votaron primero, siguieron, y escogieron buena opinion, y la fundaron, y dieron a entender bastantemente, y èl no tiene otra alguna cosa que añadir, que sea de consideracion, ò sustancia, bien se dexa entender, que sin perder vn punto de la estimacion de su persona, y oficio, puede remitirse, y conformarse en lo referido, y ahorrar la ociosa, y cansada repeticion de palabras, que tanto suele embaraçar el despacho de los negocios; lo qual està assi dispuesto por nuestras leyes Reales, porque *en la* 18. *del titulo del Consejo del Rey en la nueva Recopilacion*, se manda, que hecha la relacion, los Oydores digan sus votos, y parecer, y que no repitan los vnos lo que los otros assi dixeren, mas si les pareciere bien lo dicho, se lleguen a ello; y si quisieren alegar de nuevo algunas razones, las puedan dezir. En la *ley* 33. *del mismo titulo*, tratando de los pleytos, que por su gravedad no se pueden votar en la Sala, y se guardan para el acuerdo, se dispone, que estos tambien, como los demàs, se voten resolutamente, sin repetir los vnos las razones, y motivos que los otros huvieren dicho, teniendo todo silencio, y atencion quando votaren, y mirando por el breve despacho de los negocios, pues saben de quanta estimacion es el tiempo que alli se pierde; pero es el trabajo, que como dize Simancas *lib.* 7. *de Republ. cap.* 12. y Bobadilla *en su Politica, lib.* 3. *cap.* 7. *num.* 40. afeando esto, aun en los Regidores ay muchos, que por no parecer menos eruditos, repiten con grandes rodeos lo que està dicho por otros, sin añadir cosa de nuevo, por lo qual, no solo no son tenidos por sabios, y prudentes, sino antes reputados por insapientes, è importunos; cuyo vicio tambien reprehende, y afea Laurencio Grimaldo *en su Tratado de optimo Senatore*, por estas palabras: *Utile est Reipublicæ insapientium, & proborum Senatorum sententias cæteros pedibus iri, contingit enim, vt omnium idem sit sensus, eadèmque reliquo voluntas, loquacitatisque fugiendæ causa, melius est adhærere alij, quam sexquipedalibus verbis diem conterere, &c.*

Y de estos Iuezes, y de los demàs que se alargan mucho en sus votos, y razonamientos, se quexa Rebuffo *en sus Comentarios ad leges Gallicas, tit. de supplicat. num. 80 fol.* 308. que se podrian determinar muchas causas en las Audiencias con brevedad: *Nisi referirentur quidam inflati iudices, qui suas opiniones protraherent ad montem ventosum, vt ibi videantur docti in gloria: quibus debent capita resistere, nam plures causæ deciderentur, si brevi quilibet suam exprimeret sententiam, vel si omnes sequantur Relatoris sententiam, quod omnes sic acquiescerent. Si verò alterius sententiæ essent, quod illi contradicerent, & postea præses hoc conciliaret*; porque sabida cosa es, q̃ la sabiduria no consiste en la muchedumbre de las palabras; antes dize el Eclesiastes, que *stultus verba multiplicat*, y Xisto Filosofo: *Brevis est in sermonibus sapiens, indicium imperitiæ est longa narratio.* Y assi, aunque en las causas graves, y en que era necessaria la cópia de Orador, ò para persuadir, ò para informar, se dava libertad a los Senadores en Roma para tardar, y alargarse lo que quisiessen, segun lo refiere Aulo Gelio *lib. 4. noct. Atticar. cap.* 10. y Budeo *in annot. ad leg. fin. D. de Senatorib.* pero generalmente les estava encargada la brevedad, como lo dà a entender Ciceron *lib. 3. de legib.* y despues dèl Pedro Gregorio *in syntagm. iur. 3. part. lib. 47. cap. 25. num. 13. Senatore*, inquit, *iussa tria sunto, vt adsit, vt loco dicat, vt modo ne sit infinitus, nam brevitas non modo Senatoris, sed etiam Oratoris magna laus est in sententia*: Y a esto se puede aplicar lo que en otro proposito dixo Cornelio Tacito *in Dialog. de Orator. circa fin. Quid enim opus est longis in Senatu sententijs, cum optimi citò consentiant? Quid multis apud populum concionibus, cum de Republica non imperiti, & multi deliberent, sed sapientissimus, & vnus?*

Pero bolviendo al hilo de este discurso, de que parece averme apartado algun tanto, de la libertad que iba diziendo ha de aver en los Iuezes en proponer, y seguir la opinion que tuvieren por mas segura, y justificada, sin reparar que sean de la contraria alguno, ò algunos de sus compañeros; quando faltaran los muchos, y muy graves testimonios que se han referido, nos le dava bien suficiente vna ley, y ordenança de los Reyes Catolicos, que es 45. *del titulo de los Presidentes, y Oydores, en el lib. 1. de la Recopilacion*, en la qual vemos que se les manda à los Oydores, tengan grande cuidado en la guarda del secreto del acuerdo, pues tanto importa, y que al tiempo del votar, cada vno diga su voto libremente, sin dezir palabras, ni mostrar voluntad de persuadir a otros que le sigan, y que tengan silencio, y no atraviessen, ni atajen al que votare; y de este mismo principio pende la razon de dezir *de la ley 6. en el titulo del Consejo del Rey*, donde se ordena, que

los

los mas nuevos vayan votando primero; porque aunque parece que esta preheminencia se devia dar a los mas antiguos, conforme a lo que regularméte se dispone en drecho *in l.1.D.de albo scribendo, l.2.C.de Consulib.lib.12.* con otras muchas, que disponen en el lugar, y en el voto se comience del mas antiguo, con todo esso pudo tanto la razon de la entera libertad en los Iuezes, que hizo se menospreciassen otras muchas, y muy graves; que por essotra parte se pudieran considerar, porque fuera possible que si los mas nuevos oyeran votar primero a los mas antiguos, no dixeran tan libremente su parecer con recelo de contradecirles, como entre nuestros Doctores del Reino lo advirtiò la Curia Pisana *lib.2.cap.4.* y alli la Adicion de Acevedo *num.10.* Aviles *en el cap.44.de los Corregidores, glos.1.num.1.& seqq.* Bobadilla *in Polit.lib.3.cap.7.num.37.* y considerando la missma razon, han practicado, y practican este modo de votar los negocios casi todos los Tribunales de Europa, como de la Rota Romana lo testifica Nicolao de Lira *sup.Exod.cap.27.in gloss.verb.Nec in iudicio,* y de Napoles, y Sicilia Matheo de Afflictis *decis.1.* de Lusitania, y otras Provincias Ant.Gamma, y su Adicionador, Flores de Mena *decis.1.num.11.* de Francia Cassaneo *in Catalog. glor.mund.1.part.consider.17.* y del Piamonte Ossasco, y Ant.Thesauro *en el principio de sus decisiones.*

De todo lo que hasta aora avemos dicho se sigue, quan justo, y conveniente es, que entre los que con igual mando, y autoridad assisten a la determinacion de las causas, y govierno de la Republica, aya toda libertad en los votos, y pareceres, que sin alterarse, ni tenerse por ofendidos, ni dar a entender que desean atraer a los otros a su opinion, dexen que cada qual diga, y juzgue libremente lo que sintiere, de donde con mas fuerte, y apretada razon se colige, quanto mas importante, y conveniente serà; que el Principe, ò la persona que està en su lugar, y no ya como igual, sino como Superior, y Cabeça preside en semejantes acuerdos, procure quanto en si fuere dexar en su entera libertad a los Iuezes, sin hazer alguna demostracion de su gusto, ni sentirse de que aya opiniones diversas, ò contrarias de la suya en los casos que se ofrece averla de declarar, porque el mayor poder, y autoridad de el imperio que tiene, le necessita con mas estrecheça a la observancia de leyes tan justas, y como se aventaja en el mando, se aventajaria en el daño, si con palabras, ò acciones contraviniesse al intento a q̃ se endereçan, a lo qual miravan los Emperadores Theodosio, y Valentiniano, quando escrivieron aquel grave, y sentencioso rescripto de la *ley digna vox, C.de legib.* diziendo: *Digna vox est Maiestate Regnantis legibus alligatum se*

Prin-

Principem profiteris. Adeò de auctoritate iuris nostra pendet auctoritas: & re vera maius imperio est, submittere legibus principatum. Y no es bien que midan los Superiores el gusto con el poder, pues deven antes mudarle con la razon, como debaxo de la persona de Teodorico, Rey de los Godos, lo dixo Casiod. *en sus varias, lib.1.epist.12. Quamquam,* inquit, *potestati nostræ Deo favente subiaceat omne quod volumus, voluntatem tamen nostram de ratione metimur, vt illud magis æstimemur eligere, quod cunctos dignum est approbasse:* Porque verdaderamente los Principes, y Señores que ocupan estos lugares, aunque no sea mas que por aumentar por este camino la grandeza, la qual por otro no parece pudiera esperar crecimiento, deven governarse de forma, que se eche de vèr que huelgan de sugerarse a si mismos, que es lo que con palabras muy graves dixo Latino Pacato *en su Panegyrico ad Theodos. Quod tua intererat, te Principem fieri, qui futurus eras in Imperatore privatus. Idem est qui fuit, & tantum tibi per te licèt, quantum per leges licebat; vnum tibi præstiti Principatus, vt certum haberemus omnes, etiam sub Imperatoribus alijs vixisse te legibus tuis. Nam qui nihil facit licenter cum potest, nunquam voluit;* y lo mismo con no menor gravedad escriviò Plinio iunior *en su Panegyric. ad Trajan. Nam cui,* inquit, *nihil ad augendum fastigium superest, hic vno modo crescere potest, si ipse se submittat securus magnitudinis suæ. Nec enim ab vllo periculo fortuna Principum longius abest, quam ab humilitate.* Esto tenia siempre muy delante de los ojos Augusto Cesar, y asi como cuenta Dion Casio, nunca se ofendiò de que los Senadores contradixessen su parecer; antes vno, aviendo hablado largamente el Emperador, le dixo que se declarasse, porque no le avia entendido; y otro que le contradiria, si le diesse licencia para ello: Y queriendose vna vez salir del Senado, porque en èl se avian levantado algunas porfiadas, y descompuestas alteraciones, le detuvieron casi por fuerza, diziendole: *Licere oportere Senatoribus de Republica loqui.* Y otra vez tratandose de la elecciõ de vn Triumviro, y aviendo Antisthio Labeon nombrado por su voto para este cargo a Marco Lepido, que avia sido enemigo de Augusto, y estava à la sazon desterrado por èl, preguntandole Augusto si avia hallado otro mas a proposito de quien poder echar mano, le respondiò libremente, *suum quemque iudicium habere,* todo lo qual se dize aver llevado el Cesar con mucha suavidad, y blandura. Como tambien sabemos de Tiberio, por relacion de Tranquilo *in eius vita, cap.3.* y Dion *lib.22.* que con ser de condicion mas aspera, y desabrida, nunca en su tiempo fue à nadie de daño, ò peligro la libertad que tuviesse en votar en el Senado, y asi solian dexarle solo en su parecer,

sin

ſin aver alguno, que ſi quiera por adulacion le ſiguieſſe, y èl quando propo-nia ſu opinion, vſava de tales palabras, que antes parece que combidava à que ſe la reprobaſſen, no la teniendo por acertada, que a inducirles a que la ſiguieſſen, llevados de ſu exemplo, y autoridad, y ſolia hazer la ſalva, y pedir perdon quando avia de impugnar alguna, que por otro Senador ſe huvieſ-ſe propueſto, Tranq. *ſup. cap. 29. Diſſentiens*, inquit, *in Curia à Quinto Hatê-rio: ignoſcas, inquit, rogo, ſi quid adverſus te liberiùs ſicut Senator dixero.* Del Emperador Aulo Vitelio refiere Cornelio Tacito *en el lib.* 18. *de ſus Ana-les*, que aviendo moſtrado algun enojo, y ſentimiento contra Priſco Elvi-dio, deſignado Pretor, porque licencioſamente ſe opuſo a lo que èl avia di-cho, y tratando de reportarle, y ſoſſegarle los demas Senadores, lo hizo con mucho guſto, y facilidad, diziendo: *Nihil novi accidiſſe, quod duo Senatores in Republica diſſentirent; ſolitum ſe etiam thrages contradicere.* A eſte miſ-mo propoſito pertenece lo que Tito Livio eſcrive *en el lib. 3. ab Urb. condit.* conviene a ſaber, que aviendo por vna parte los Sabinos, y por otra los Equos, entrado a talar, y hazer guerra en los limites de Roma, los Decem-viros juntaron el Senado para tratar del remedio, y como Lucio Valerio, y M. Horacio huvieſſen con alguna libertad declarado lo que ſentian, que era contra el parecer de los demas, los Decem-viros les quiſieron ir a la mano: *Sed non ideo, inquit Marcus Horatius, quamvis minaciter prohibentibus De-cem-viris, liberè minus animorum ſuorum ſenſus expreſiſſe; admonuiſsèque De-cem-viros: Horatius, ne in Curia liberè hominis loqui vetarent, iterùmque ambos à Decem-viris interpellatos, rogaſſe vt ſibi de Republica dicere liceret:* Y no es mucho que con tanta inſtancia, y tan repetidamente apellidaſſen por eſta libertad, que es juſto que tengan, y deven tener los votos en el Senado, pues como lo dà a entender Homero *en el lib. 7. de ſu Illiada*, eſta es la primera, y mas principal ley que ſe deve guardar en tales juntas, y aſsi introduce à Diomedes, que fundado en ella, no ſolo contradice el voto, y parecer de ſu Principe Agamenon, pero aun proponiendo el ſuyo, entra atrevidamentè injuriandole con palabras:

Atrida ſi verba tibi nunc ſtulta loquenti
Acrius inſiſtam, ne vilem traxeris vllam,
Prima etenim lex eſt in actu quèmque loquentem,
Dicere quæ libeat, tùm libera verba profari.

y en el miſmo lugar el Anciano Neſtor, tan celebrado por ſus conſejos, le diò a entender lo propio, diziendo, que el que govierna, y preſide, tiene obligacion de oir con paciencia los pareceres de las perſonas à quien pide

con-

consejo, y no fiandolo todo del suyo, permitirles que hablen con libertad.

Atrida Danaum fortissime Rex Agamennon,
A te principium sermonis sumam, & in te
Desinere est animus, quoniam tu pluribus vnus
Imperitas, populòsque regis, tibi sceptra ferenda
Iupiter ipse dedit, qui nobis omnibus esses
Consilijs dux, & rebus; quapropter & ipsum
Te decet, & multos audire, & dicere multa,
Cedere deinde locum verba opportuna volenti
Dicere, & vtilibus pensare negotia dictis,
Et quæ sunt meliora sequi. Nec fidere soli
Ipse tibi.

De que nace la justa alabança de Marco Caton, à quien, como cuenta Suetonio *en la vida de Iulio Cesar, cap.* 14. ni la indignacion de Cesar, ni el verse rodeado de soldados, y amenaçado de muerte, fue parte para que dexasse de perseverar en el voto que avia tenido de condenar a vltimo suplicio los culpados en la conjuracion de Catilina. El mismo brio es con mucha razon alabado en Scevola, el qual segun refiere Brissonio *lib.* 2. *Antiq. Roman. cap.* 1. aunque echò de vèr que Sila despues de averse apoderado de la Republica, gustava que Mario su competidor fuesse declarado por traidor a la patria, y con ruegos, y amenaças tenia reducidos casi los mas votos a esta sentencia, se atreviò a responderle de esta manera: *Licèt mihi agmina militum hortetur, quibus Curiam circumdedisti, nunquam tamen efficies, vt propter exiguum, senilèmque sanguinem meum, Marium, à quo Vrbs, & Italia servata est, hostem iudicem.* A estos imitò en la libertad, y gravedad de su voto Valerio Mesala, de quien escrive Cornelio Tacito *lib.* 1. *Ann.* que como enojadamente le preguntasse Tiberio, si èl le avia mandado que dixesse lo que avia dicho en su voto: *Spontè respondit, nèque in his quæ ad Rempublicam pertinerent, consilio nisi suo vsurum, vel cum periculo offensionis*; porque realmente, ni los Principes que quieren estorvar, y violentar los pareceres de sus Consejeros, ni los Consejeros, que llevados de este respeto, dexan de proponer, y dezir con libertad lo que sienten, podràn jamas hallar bastante disculpa del daño que causan; y asi Ciceron *en la epist.* 7. *ad Lentul. lib.* 2. se lamenta mucho de que en su tiempo, con el miedo que Iulio Cesar les avia puesto, no estavan seguros si dezian libremente su sentimiento en los negocios de la Republica: *Quæ proposita,* inquit, *fuerant nobiscum, & honoribus amplissimis, & laboribus maximis defuncti essemus, dignitas in sententijs dicendis, libertas in*

Republica capesenda ea sublata, sed nec mihi magis quam omnibus, nam aut assentiendum est nulla cum gravitate paucis, aut frustra dissentiendum; y en la *epist. famil. ad Dion. Cassium, lib. 12. epist. 2. Ego, qui si loquar de Republica quod oportet, insanus: si quod opus est, servus existimor sit, ac oppressus, & cautus quo dolore se debeo.* Mirando a este principio, entenderèmos ser fundada en razon la alabança que Plinio en su Panegyrico atribuye a Trajano, porque en su tiempo floreciò esta libertad en el Senado, que en el de Domiciano su antecessor avia estado tan oprimida: *Iam*, inquit, *ante eum consulere, quod dum totus Senatus sub exemplo tui sedit, cum interea nihil præter Consulem ageres, interrogavit quisque quod placuit dissentire, dicere, & copiam Iudicis sui Reipublicæ facere tutum fuit. Consulti omnes, atque etiam dinumerati sumus, vicitque sententia, non prima, sed melior; at quis ante alloqui, quis dicere audebat, præter miseros illos qui primi interrogabantur. Cæteri quidem deiecti, & attoniti, vnus, solùsque censebat, quod sequerentur omnes, & omnes improbarent inprimis ipsi qui censuerat. Adeò nulla magis omnibus displicent, quàmque sic fiunt tanquam omnibus lateant.* Y declarase mas este lugar de Plinio con otro del mismo, *lib. 8. epist ad Arist.* donde mostrando quan contrarios, y dañosos efectos resultavan de la opressìon en que Domiciano tenia puesto al Senado, dize assi: *Ijdem prospeximus Curiam, sed Curiam trepidam & elinguem, quum dicere quod velles, periculosum; quod nolles miserum esset*; y no le perdono esta falta el Senador Crispo Iuvenal *en su Satyra*, antes porque reparando en algunos temores, y respetos particulares, se dexava llevar de la corriente, deviendo con mas razon aventurar la vida por la verdad, le reprehende de esta manera:

Ille igitur nunquam dirigit brachia contra
Torrentem, hæc Civis erat qui liberè posset
Verba animi proferre, & vitam impendere vno.

Esto es lo que me ha parecido mas a proposito para fundar, y exornar la respuesta que dì a lo que V.P. me pregunto, y quedarè bastantemente satisfecho del trabajo que he passado en escrivillo, si V.P. se sirviere de honrar estos renglones, leyendolos; y estè cierto, suplicoselo, que desde que los comencè, fue con miedo, y respeto de que avian de llegar a sus ojos.

Curam habe de bono nomine, hoc enim magis permanebit tibi, quã mille thesauri præciosi, & magni. Bonæ vitæ numerus dierum, bonum autem nomen permanebit in ævum.

Ecclesiastic. cap. 41.



Vt terreatis Vivos, malè tractetis, & Mortuos.

Optat. Milevit. lib. 6.

EL DOCTOR DON IVAN DE SOLORZANO PEREIRA, CAVALLERO DEL ORDEN DE SANT-IAGO, DEL CONSEJO DE SV MAGESTAD EN LOS SVPREMOS DE CASTILLA, Y DE LAS INDIAS, SIENDO FISCAL DEL DE INDIAS.

CON LOS BIENES, Y HEREDEROS DEL GOVERNADOR D. FRANCISCO VANEGAS, CABO QVE FVE DE LAS GALERAS DE CARTAGENA.

SOBRE SI SE PUEDEN SEGUIR, Y SENTENCIAR CONTRA ellos los cargos que quedaron hechos al dicho Don Francisco, aunque èl aya muerto, pendiente este pleito.

Y GENERALMENTE SOBRE TODOS LOS CASOS EN QVE se puede inquirir, y proceder contra los Iuezes, y Ministros difuntos, en visitas, demandas, y residencias.



En Madrid, Año M. DC. LX.

SVMARIO DE LOS PVNTOS principales de esta Alegacion.

1 REfierese el caso deste pleito.
2 Lo que en èl se pretende por parte del Fisco.
3 Los puntos que inciden en este pleyto, son muy frequentes, y practicables.
4 Las questiones frequentes, y quotidianas se han de estudiar, y tratar con cuidado.
5 La muerte regularmente extingue los delitos, y penas corporales, y pecuniarias dellos.
6 Pruevase, y exornase largamente la dicha regla.
7 Declarase la *l. si pœna*, *D. de pœnis*, y que quiere dezir en ella *commentitio iure*, y si se leerà *constituto iure*.
8 Ponderanse otros textos de derecho Civil, Canonico, y del Reino en confirmacion de la dicha regla.
9 Refierense muchos Autores que tratan ex professo de la dicha regla.
10 Sentencia que se pronuncia contra los muertos, y aun en su favor, es nula, conforme a otra regla de derecho.
11 Razones varias, en que se pudieron fundar, ò fundaron las dichas reglas.
12 Los muertos no sienten, y se eximen del juizio humano, porque passan al Divino.
13 A los yà constituidos en el articulo de la muerte, no se les pone penitẽcia quãdo se confiesã.
14 La muerte se llama caso fortuito, y lo vltimo de las penas.
15 Ponderase la razon del I. C. *in d. l. si pœna*, en la qual no reparan los DD.
16 Las penas de los delitos, a que fin se encaminan?
17 La regla dicha de que la muerte acaba los delitos, tiene muchas limitaciones, de las quales se puede casi hazer otra regla mas general.
18 Refierense muchos Autores que juntan las dichas limitaciones.
19 Refierense algunos que las tocan en materia de residencias.
20 *Primera limitacion*, si en vida del visitado, ò residenciado se contestò el pleito de capitulos, ò demandas, y cargos, passa à sus herederos.
21 La litis contestacion conserva, y perpetua las acciones, y penas pecuniarias, y pruevase con muchas leyes.
22 Ponderase para lo dicho la *ley* 25. *tit.* 1. y la *l. fin. tit.* 9. *part.* 7. y otras del fuero, y del estilo.
23 Refierense los Autores que tratan desta limitacion.
24 Dase, y exornase la razõ della, que es el quasi contrato que se celebra en los juizios.
25 La litis contestacion obra muchos efectos, y la ley de Partida la llama, *Ley ferida de palabras*.
26 Los pleitos criminales, quando se diràn contestados, remissivè.
27 La contumacia, y rebeldia del residenciado, se tiene por litis contestacion.
28 *Segunda limitacion*, en las acciones satisfatorias, ò rei persecutorias, las quales passan a los he-

herederos indistintamente,y como,y porquè? *& n.37.*
29 Ponderase en prueva desta limitacion la *l.vnica, C. ex delict. defunct.* & *l.25.tit.1.part.7.*
30 Ponderase la *l. Caius Seius, ad Syllanianum.*
31 Ponderase la *l. in hæredem, D. de calumniat.* y otras muchas que tratan destas acciones rei persecutorias, y descubrese la naturaleza della.
32 Refierese vna doctrina magistral de la *glossa, in l. in honorarijs, D. de oblig. & action.*
33 Todo lo que huviere llevado mal el Iuez difunto, se puede cobrar de qualquiera en cuyo poder se hallare.
34 Los herederos no se han de enriquecer con el delito ageno: exornase esta razon.
35 La razon referida està fundada en equidad natural, y se amplia, aora se halle en poder de los herederos la cosa mal llevada, aora los interesses, y provechos della.
36 Los herederos en este caso no estaràn obligados a pagar mas de lo que heredaron, aunque no ayan hecho inventario.
37 Refierense muchos Autores que apruevan, y declaran la dicha limitacion, y danla razon de ella.
38 Refierese vna notable decision de Antonio Fabro cerca del juizio que se puede seguir con los herederos, y sobre cobrar las costas, y daños del pleito, que començaron con el difunto, yà que por su muerte no puedan pedir otra cosa.
39 *Tercera limitacion*, en los delitos publicos en que en vida del reo huvo condenacion.
40 Ponderase en prueva della la *l. ex iudiciorum, D. de accusat.* y la *l.23.tit.1.p.7.*
41 Refierense los Autores que ponen esta limitacion.
42 Dase la razon, porque en los juizios publicos es necessaria condenacion, y no baste litis contestacion, como en los privados.
43 Los Autores Griegos leen la *d. l. ex iudiciorum*, con disiunctiva, ò alternativa, los quales se repruevan.
44 Muchos ay que dizen, que no basta que aya avido sentencia condenatoria, si està apelado de ella, ò se puede apelar.
45 Ponderase por esta opinion la *ley si quis 6. C. si reus, vel accusat. mort. fuerit.*
46 La contraria es mas comun, y ver verdadera, y refierense los Autores que la siguen.
47 La sentencia condenatoria que requiere la *d. l. ex iudiciorum*, se entiende de la primera.
48 Quando la ley no distingue, se ha de entender generalmente.
49 La sentencia tiene por si la presuncion del derecho, aunque se aya apelado della.
50 Ponese la verdadera distincion, y resolucion deste punto.
51 Quando la pena pecuniaria se pone principal, y señaladamente en la sentencia, y no como accessoria de la corporal, passa à los herederos, aunque se aya apelado della.
52 *Ley si quis 6. in 2. part. C. si reus, vel accus. mort. fuer.* se pondera por esta doctrina, *& l. 3. C. si pend. appellat. mors interv.*
53 *Ley vnica, D. eod.*
54 *Ley 23. tit. 1. p. 7.*
55 Refierense muchos Autores que siguen la dicha distincion.
56 Quando se dirà que la sentencia condena en pena pecuniaria, ò con-

confiscacion de bienes principalitèr, ò accessoriè?

57 Quando se deve juzgar vna causa por civil, ò por criminal?

58 Aunque la pena se aplique al Fisco, se puede la causa llamar, y tener por civil.

59 Aunque muera el residenciado, ò capitulado, pendiente la apelacion, se puede pedir que se siga la causa por el capitulante, para las costas, y daños del pleito. Y por los Iuezes, y sus Ministros, para los salarios.

60 La condenacion, y satisfacion de las costas, se ha siempre de procurar mucho, ibidem.

61 El juizio de la desercion de la apelacion, se puede tambien seguir con los herederos, ò procurador que dexò el difunto.

62 *Quarta limitacion*, en los que mueren concluso el pleito, ò convictos, ò confiessos, ò en delitos notorios, *& num.* 65.

63 Estar concluso el pleito, y probado el delito, obra lo mismo que estar sentenciado, y condenado.

64 El delito confessado por el reo, ò el que es notorio, se tiene ya por juzgado, y condenado.

65 La confession ficta, que resulta de la contumacia, obra lo mismo.

66 Si bastarà que esta confession sea extrajudicial.

67 La confession de la parte sobrepuja todas probanças, y es reina dellas.

68 *Quinta limitacion*, en los delitos de heregia, lesa Magestad, sodomia, incesto, y assassinato, y otros que sean desta gravedad.

69 En los casos que pocas vezes suelen acontecer, no nos devemos embaraçar.

70 En los Iuezes nunca se han de presumir, ni recelar excessos graves.

71 Tratar del castigo, ò practica de delitos atroces, y extraordinarios, es enseñarlos, y facilitarlos.

72 Refierense muchos textos, y Autores, que en comun tratan de la limitacion de los dichos delitos.

73 *Sexta limitacion*, en cohechos, y baraterias; y que sea cohecho.

74 Repetundarum iudicium, que quiere dezir, y porquè tiene este nombre?

75 Cohecho, de donde trae su etymologia, segun Parlad. Bobad. y Covarr.

76 Barbecho, de donde; y otras nuevas etymologias de cohecho.

77 Barateria, si es lo mismo que cohecho, ò en que se distingue quando se incurre.

78 Barateria, de donde tomò el nombre.

79 Pruevase esta limitacion con muchas leyes de derecho comun, y del Reino.

80 Pruevase con la comun de infinitos Autores.

81 Penas deste delito quales son, por la ley de Partida?

82 Refierese el juizio que en Roma se diò contra Cecilio Classico, Proconsul de Andaluzia, despues de muerto, por este delito.

83 El Emperador Antonio Pio no dexava à los hijos de los Governadores de las Provincias mas hazienda de la que quedasse, satisfechos los provinciales.

84 Refierese otro Edicto mas riguroso del Emperador Zosimo.

85 La razon porque estos delitos passan a los herederos, y lo que de su gravedad dizen Quint. y

Asconio Pediano.

86 Ciceron se quexa, que los que son embiados a las Provincias para defenderlas de los enemigos son los que mas las talan, destruyen, y roban: Casiodoro dize, que no ay cosa en los Iuezes mas fea que los cohechos.

87 Dase la razon de convenencia desta limitacion con Aneo Roberto, y exornase con vn insigne lugar de Quintiliano.

88 Refierense las palabras de Aneo Roberto.

89 Refierense otras palabras de Bobadilla, notables, y muy en nuestro caso.

90 De las residencias, y penas de los cohechos, no se escusan los que se componen con las partes.

91 *Septima limitacion*, de los robos, vsurpaciones, fraudes, y alcances de haziendas, ò rentas Reales, publicas, o sagradas.

92 Ponderanse los textos de derecho comun, que pruevan esta limitacion, y que se estiende, no solo al interès, sino a las penas.

93 Ponderanse la *ley* 7. & 8. *tit*. 1. *part*. 7. que prueva lo mismo.

94 Refierese la comun opinion de muchos Autores que la exornan, y declaran.

95 Publio Scipion Africano despues de muerto fue convenido por las quentas, y gastos del Erario.

96 Refierense remissivamente las graves penas que se incurren por estos delitos.

97 *Octava limitacion*, que es la del caso deste pleito, en la vsurpaciõ, ò fraudes de derechos Reales, y penas de comissos.

98 Ponderase la *l. fraudati*, y la *l. commissa, de publ. & vectigal.* & *l.* 2. *tit*. 4. *l*. 5. *tit*. 7. *part*. 5.

99 Refierense muchos Autores, que apruevan, y tratan esta limitacion.

100 Estiendese no solo a los dueños de las mercaderias, sino a los que les ayudan a ocultarlas, ò a defraudar los derechos, y comissos dellas.

101 Los Iuezes, y Ministros que a esto ayudan, cometen mayor delito que los dueños; y porquè?

102 Los pecados, y delitos de los Iuezes, se deven castigar con mas rigor, ex Plinio, & Casiodoro.

103 Otro lugar de Casiodoro, que habla en Ministros Militares, que es nuestro caso.

104 Otro que trata de como se han de castigar estas connivencias, ò dissimulaciones de los Iuezes.

105 Ponderase, y exornase la *l. vltima, C. ne Sanct. Baptis. iter*, que pone la pena del talion a los Iuezes negligentes, ò connivientes.

106 *Nona limitacion* en tratos, contratos, edificios y grangerias.

107 Refierense las leyes de todos derechos, que prohiben los dichos tratos, y contratos, y edificios, y los Autores que hablan de ellos.

108 Refierense especialmente todas las cedulas, y ordenanças de las Indias, que tratan de la dicha prohibicion: y ponderase como se fueron agravando las penas della, y que se incurren ipso iure.

109 Por cedula del año de 1619. se equiparan estos excessos a los cohechos.

110 El señor D. Rodrigo de Aguiar haze ley particular de las dichas cedulas en su Recopilacion.

111 En el Perû ay ordenanças mas apretadas, hechas por los Virreyes para la dicha prohibicion, y las juran los Corregidores, y se les dàn con sus titulos.

112 En el Consejo se les toma expressamente el mismo juramento.

113 Refierense los Autores que tratan de las razones que ay para prohibir tan apretadamente los tratos, y contratos de los Iuezes.

114 Los Iuezes tratantes, y negociantes no pueden administrar justicia libremente, ni dexar de hazer agravios, y opressiones a los subditos con quien negocian.

115 Vender barato, es como donar.

116 La autoridad, y mano del Iuez, no dexa libre el consentimiento del subdito.

117 Todos los contratos de los Iuezes, incluyen en si alguna especie de cohecho, ò barateria.

118 Ponderase vn insigne lugar de Ciceron, en prueva de lo referido.

119 Salarios competentes se dàn a los Iuezes, porque se sustenten, y contenten con ellos, y no entiendan en tratos, y grangerias.

120 Por la misma razon no pueden recibir dadivas, ni presentes, aunque sean en poca cantidad, vel de escuentis, & poculentis.

121 Comiençase a tratar del punto, si las penas de los tratos, y contratos de los Corregidores passan a los herederos.

122 Dizese que este punto es nuevo, y no tocado in terminis por otros Autores, y que no hablò dèl Avendaño.

123 Resuelvese afirmativamente, porque estos tratos incluyen en si especie de cohechos, y baraterias.

124 Las leyes penales, y odiosas no se suelen estender facilmente a otros casos.

125 Limitase esto quando miran al bien publico, y evitan pecados.

126 Item quando aliàs la ley quedaria ilusoria, y frustrada.

127 La muger casada que no puede cõtraer, ni obligarse sin autoridad de su marido, tampoco puede hazer confessiones de obligaciones passadas.

128 Las leyes penales, se estienden por escusar absurdos, ò a los casos concernientes, ò equiparados.

129 Si lo dispuesto en los cohechos no se estiendesse a los contratos de los Iuezes, eludirian por esta via las penas de las leyes, y ordenanças.

130 Las penas de los Iuezes contratantes, estàn impuestas, y se incurren por las cedulas, y ordenanças de las Indias ipso facto, vel ipso iure.

131 Las penas, y condenaciones que se imponen ipso iure, passan a los bienes, y herederos de los reos difuntos, y se pueden cobrar dellos.

132 Esta doctrina, y ponderacion es muy importante, y puede tambien servir de *limitacion general*, nempè, que passen a los herederos todos los cargos de visitas, y residencias en que la pena se halla impuesta ipso iure.

133 Ponderase en prueva della la *l. Caius ad Syll.* & *l. 3. §. quod autem, D. quod quisque iuris*, y otros textos.

134 Pruevase con autoridad de Dotores antiguos.

135 Aleganse asimismo en prueva

de

della muchos modernos.

136 Especialmente los señores Gregor. Lop. y Covarr.

137 Las palabras de que vsan las dichas cedulas, y ordenanças, inducen pena ipso iure, y otras qualesquiera que ponen condenacion desde luego, ò denoten tiempo preterito.

138 Lo mismo dizen algunos, si la ley, ò el estatuto vsa de la palabra enixas, y geminadas.

139 Estas leyes, y penas, por mirar al bien publico, y jurarse por los Iuezes, no se han de regular por las sutilezas de el derecho civil.

140 La regla *morte delicta extinguuntur*, no procede de derecho Canonico, el qual obliga siempre a los herederos a exornar la conciencia del difunto, maximè interviniendo juramento.

141 Pruevase *esta limitacion*, y dizese quan general es, y digna de observar para esta materia.

142 El derecho Canonico se guarda en todas partes en materias concernientes al alma. Abad, Felino, y otros son de opinion, que las penas, y confiscaciones impuestas ipso iure, se deven en el Fuero de la conciencia desde el punto que se comete el delito.

143 Esta doctrina no es muy cierta antes de aver sentencia declaratoria, pero despues della, procede sin duda.

144 El Consejo ha sentẽciado muchas vezes este cargo de tratos, y contratos despues de la muerte de los reos, y estos exemplares bastan para hazer ley.

145 *Decima limitacion*, en las penas de los Oidores, y otros Magistrados, que se casan en sus distritos.

146 Refierense las leyes del derecho comun, y del Reino, y las cedulas, y ordenanças de las Indias, que tratan desta prohibicion.

147 Ponderase lo mucho que por las dichas cedulas se ha estrechado esta prohibicion, y que sus penas se imponen ipso iure.

148 Pruevase con este supuesto, que passan a los bienes, y herederos.

149 En el contrato del matrimonio se requiere mas entera libertad que en otro ninguno.

150 Esta libertad cessa, quando interviene el temor, ò respecto del Magistrado.

151 Ponderase la *l. vnica, C. si rect. Provinciæ*.

152 Quando la pena que se impone ipso iure no cae sobre bienes proprios del delinquente, sino sobre algun oficio publico, ò beneficio que se le quita, se deve en el Fuero de la conciencia, & *nu.* 155.

153 Quien retiene el oficio, y cobra su salario, despues de aver incurrido ipso iure, en perdimiento dèl, es visto llevarlo sin titulo, è indevidamente.

154 Los oficios concedidos por el tiẽpo que fuere la voluntad del Principe, se juzgan ser perpetuos, si los Ministros no cayeren dellos por sus culpas.

155 Quien no cumple la condicion del contrato, a si proprio deve imputar la resolucion dèl.

156 Contra los herederos del Oidor muerto, que se casò en el distrito, se puede proceder, para que buelva los salarios.

157 *Vndecima limitacion*, en la qual se trata, si las penas impuestas ipso iure passan, aun antes que se pronuncie sentencia declaratoria.

otros que inciden en estos, parece que solo dura la accion vn año contra los herederos, y por què?

210 Intentase, que esta opinion no puede proceder de iure Canonico, ni quando se trata de solo cobrar el interès de lo mal llevado, y explicase la *ley Sabinus*, ibi: *Calculi ratione, D. de dolo*.

211 *Decimaseptima*, del modo que se ha de tener en seguir, y sentenciar estas causas contra los herederos, ò fiadores del residenciado.

212 La instancia començada con el difunto, passa à sus herederos, y la han de tomar en el estado en que èl la dexò.

213 Si el difunto dexò procurador hecho ya señor de la instancia, con èl, y contra èl se podrà proseguir, y sentenciar la causa, y prejudicar a los herederos.

214 Sino dexò procurador, y el juizio quedò començado con el difunto, ò yà concluso, como se ha de ver el Iuez para proseguirle, ò sentenciarle contra los herederos.

215 Si el juizio se ha de començar de nuevo contra los herederos, en los casos que passan a ellos, es forçoso citarlos, y oirlos.

216 Aviendo muchos herederos del reo, quando bastarà citar a vno dellos?

217 Sino se supiesse donde estàn los herederos, ò estuviessen en partes muy remotas, bastarà criarles vn defensor.

218 Al tal defensor no se le ha de dar termino para buscar, ò consultar los herederos.

219 Ni se le permite vsar de dilaciones, ò escusas.

220 El modo que se ha de tener en formar, y concebir la sentencia en los cargos, que passan a los herederos.

221 En los cargos de visita, como no se dà copia de los testigos a los visitados, tampoco se deve dar a sus herederos.

222 Lo regular del derecho es, que en todos los processos, aunque seã de residencias, y capitulos, se dè copia de los testigos.

223 Qualquier cosa que se aparta de lo regular del derecho, es odiosa, y se ha de restringir, y bolver a reducir a èl con facilidad.

224 La calidad del juizio, ò obligaciõ, no se deve mudar por la persona de los herederos.

225 El processo secreto de visita, es comun para con todos los visitados, y no se ha de diferenciar en el de vnas personas a otras.

226 La causa principal, y final que se lleva en vna cosa, es la que se ha de atender.

227 Los herederos no pueden formar agravio, de que se haga con ellos lo que con el difunto, a quien representan.

Caso,

Caso, y estado del pleyto.

EL caso, * y estado de este pleyto es, que el Consejo diò comission al Contador Pedro Guiral, que lo era de el Tribunal de cuentas de Santafe, para que averiguasse los delitos, y excessos, que los Cabos, y Oficiales de las Galeras reformadas de Cartagena avian hecho en fraude de la Real hazienda, y buena administracion de las dichas Galeras. Y assimismo, para averiguar la ocultacion que Don Francisco Vanegas, Cabo que avia sido dellas, y otros Oficiales avian hecho de cantidad de ropa, y baules sin registro, que en las dichas Galeras avian passado a Puertobelo el año de 1613. defraudando a su Magestad sus derechos Reales. 1

El dicho Contador substanciò estas causas conforme al tenor de su comission, sacò cargos contra D. Francisco; diò traslado dellos al Procurador, que saliò a defenderle con poder bastante: oyò sus descargos, y conclusa legitimamente la causa, pronunciò sentencia, en que condenò al dicho D. Francisco a que restituyesse a la Real hazienda cantidades considerables, y en otras penas pecuniarias, aplicadas a la Camara de su Magestad, y gastos de su comission.

Desta sentencia apelò la parte de D. Francisco, y se presentò en el Consejo, y se traxeron a èl los autos originales: Y estando ya en poder del Relator, y Escrivano de Camara, parece muriò el dicho Don Francisco.

Sus herederos acudieron a pedir, que esta causa se viesse, y determinasse en el Consejo en el dicho grado de apelacion: Y aviendose empeçado a vèr, se tuvo noticia extrajudicial, de que el dicho D. Francisco era muerto, y se cessò, ò sobreseyò en la vista de los cargos. Porque segun parece (aun sin tratar dello los dichos herederos) huvo quien dudasse, si podia yà aver condenacion sobre ellos, por sentir, que se avian extinguido del todo con la muerte del dicho Don Francisco.

Pre-

Pretension del Fiscal.

2 EL Fiscal * pretende, que no solo en este caso, en que el negocio estava yà tan adelante, sino aun en todos los que suelen suceder, y deducirse en visitas, y residencias, se puede proceder contra los Iuezes, y Ministros que mueren despues de averse començado estos juizios, y en muchos de ellos, aun quando mueren antes de començarse.

Y que estas causas se pueden seguir, substanciar, y sentenciar contra sus bienes, y herederos, y que basta citarles para que las tomen en el estado que las hallaren. Y que aun esto se podrà escusar, si los difuntos huvieren dexado procurador que aya salido a ellas, y estuviere hecho señor de la instancia.

Que este punto es muy importante, y frequente.

3 Y Porque * estos puntos son en si de mucha importancia, y se ofrecen muy de ordinario, especialmente en este Real Consejo de las Indias, donde casi las mas vezes suelen morir los visitados, ò residenciados pendientes sus causas, assi por ser tantas, y tan graves las que ay que despachar deste genero, como por averse de traer de Provincias tan remotas; conviene mucho tratarle con distincion, y cuidado, y tomar en èl fixa, y cierta resolucion: * iuxta
4 consilium Pauli I.C. *in l.legavi 26.in princ. D.de liberat.legata*, ibi: *Et plenius rogo, quæ ad hoc spectant, attingas, quotidiana enim sunt*, *l.iusto 44.D.de vsucapion.*ibi: *Propter assiduam, & quotidianam comparationem servorum*, cum alijs latè traditis à Radulpho Fornerio *lib.1.rerum quotidian.cap.1.*

Con la muerte se acaban regularmente los delitos, y cessan las penas corporales, y pecuniarias dellos.

5 DIgo, pues, que la duda pudo fundarse * en la comun, y vulgar regla de derecho, que dize, que todos los delitos, aora sean de los que llaman *Publicos*, aora de los que llaman *Privados*, ò *Particulares* se acaban con la muerte, assi por lo tocante a las penas cor-

po-

porales, como a las pecuniarias de publicacion, ò confiscacion de bienes, que por razon, y castigo dellas estàn establecidas. De tal suerte, que como no se pueden executar contra los yà difuntos, tampoco se executen, ni ayan lugar contra sus bienes, ni contra sus herederos.

Esta * regla se saca de la *ley* 3. *l. defuncto* 6. *D. de publicis iudicijs*, *l. ex iudiciorum* 20. *D. de accusation. l. vlt. ad leg. Iul. Maiestat.* ibi: *Is qui in reatu decedit, integri status decedit: extinguitur enim crimen mortalitate, &c. l. si pœna* 20. *D. de pœnis*, ibi: *Si pœna alicui irrogatur, receptum est commentitio iure, ne ad hæredes transeat.* Donde aquellas palabras, * *Commentitio iure*, de que vsa el I.C. Paulo, no quieren dezir: *Deducto ex commentis Iurisconsultorum*, como lo interpreta Accursio, ni *Novo recènsque excogitato, nullòque exemplo instituto, ac veluti fictitio*, como expone Budeo *in annotation. posteriorib. ad Pandect.* a quien refiere, y sigue Simon Scard. y Ioan Kalino *de verb. iur. verb. Commentitium ius*, Calepin. *eod. verb.* sino antes antiquo, & apud exteros etiam vsitato, como advierte, y prueva Dionysio Gothofredo *in notis ad eand. leg.* O avemos de leer *Constituto iure*, como intenta Pedro Fabro *in l. sicuti pœna* 38. *D. de reg. iur. pag.* 174. y al parecer con mucha razon, porque en la *l. constitutionib.* 33. *D. de obligat. & action.* avia dicho el mismo I.C. Paulo: *Constitutionibus ostendi hæredes pœna non teneri*, & Vlpian. *in l.* 1. *D. de privatis delict. Civilis constitutio est, pœnalibus actionibus hæredes non teneri, nec cæteros quidem successores.* 6

7

Las quales leyes * pruevan la misma regla de que vamos tratando, y tambien *d. l. sicuti pœna*, dum inquit: *Sicuti pœna ex delicto defuncti hæres teneri non debet, &c.* y la *l. pupillum* 111. §. 1. *eod. tit.* ibi: *In hæredem non solent actiones transire, quæ pœnales sunt ex maleficio: veluti furti, damni, iniuriæ, vi bonorum raptorum, iniuriarum, l. aut privatim* 10. *l. in Senatusconsultum* 15. *D. ad Senatuscons. Turpil.* vbi DD. vocant abolitionem legalem hanc, quæ contingit per mortem accusatoris, vel accusati, *l.* 1. *&* 4. *C. si reus, vel accus. mort. fuer. l. vlt. C. de iure fisci, lib.* 10. § *non tamen, instit. de perpet. & tempor. action.* Et de iure Canonico probatur *in cap. admonere* 32. *q.* 2. *cap. causam quæ el* 2. *vbi glos. cui filij sint legit. cap. à nobis el* 2. & ibi glos. *de sentent. excomm.* Y de nuestro derecho del Reino la *l.* 7. *tit.* 8. *part.* 3. ibi: *La muerte destaja los hierros que fizo el finado en su vida, è las penas que* 8

de-

*devia sofrir por ello, l.7.tit.1.part.7.*ibi: *Acusado puede ser todo home mientras viviere de los hierros que oviesse fecho: mas despues que fuesse muerto, non podria ser fecha acusacion dèl, porque la muerte desata, & desfaze tambien a los hierros, como a los fazedores dellos.*

9 Y pudieranse alegar * otros muchos textos, y doctrinas, que para este mismo intento vltra Scribentes in eisdem iuribus latissimè, & vsque ad nauseam congerit Sebastianus Medicis *in tract. mors omnia solvit, 2.p. conclus.*32. Farinac. 1. *tom. crimin. q.*10. *num.*36. Peregrin. *de iure fisci, lib.*4. *tit.*5. & vltra relatos ab eis Cardinal. Tuschus *pract. concl. iur. verb. Hæres, concl.*68. *verb. Mors*, & *verb. Mortuus, concl.*391. *&* 396. & *verb. Pœna, concl.*256. Pet. Barbosa *in l. si filius familias* 15. *cum l. seq. D. de iudicijs*, Petr. Caball. *resolut. crimin. cent.*3. *resol.*298. *num.*3. And. Gaill. *de pace publica, lib.*1. *cap.*20. Tiber. Decian. *lib.*5. *crimin. cap.*57. *num.*1. Ioann. Sichard. *in l. vnic. C. ex delict. defunctor.* Cald. Pereira novissimè *in commentar. analyt. ad eand. l.*3. *part. num.* 1. *& seqq.* Menoch. *cons.*99. *lib.*1. Phædus *decis.*131. *tom.*2. Bertazol. *cons. crimin.*33. *lib.*7. Marc. Ant. Eugen. *cons.*21. Annæus Robert. *lib.* 1. *rer. indicatar. cap.*10. & Anton. Faber. *in suo Codice, lib.*4. *tit.* 12. Et huc respiciens, inquit notabiliter Angelus *in tract. de maleficijs, verb. Qui Dominus Iudex, num.*41. *Mortem omnia delicta tollere, & contra mortuum inquiri non posse, formatàmque inquisitionem circunduci debere.*

Contra los muertos, ni aun en su favor no se puede dar sentencia.

10 TAmbiē pudo fundarse la dicha duda en * otra regla de Derecho, que dize, que contra los difuntos no se puede dar, ni pronunciar sentencia en negocios civiles, ni criminales, y que si se diere, es ninguna, vt *in l. de qua re*, §. *fin. de iudic. l. in summa* 49. §. *fin. D. de re iudic. l. penult. D. quæ senten. sine appellat. rescind. l.*15. *tit.*22. *partit.*3. cum multis alijs, quæ præter Scribentes in eisdem iuribus, tradit Roman. *sing.*522. Angel. *cons.*233. Medicis *vbi supr. concl.*101. Vivius *decis.*53. *num. fin. lib.*1. Nicolaus Reusnerus *decis.*22. *num.*18. *lib.*2. Ioan Francisco del Castillo *decis. Sicil.*60. *num.*6. Vincent. de Franchis *decis.*245. 1. *part.* Mastrill. *decis.*137. Surd. *cons.*99. *ex nu.*11. *vol.*1. Bernard. Græveus *pract. conclus. lib.*1. *concl.*109. *consid.*1. Tuschus *verb. Sententia, concl.*136. *& d. concl.*391. *&* 396. Vantius *de nulli-*

*litatib.tit.de nullit.ex deffect.iurisdict.num.*106.Cabedus *decis.Lusitan.*196.1.*part.* donde resuelve, que en muchos casos no serán validas las sentencias, aun quando salgan, y se pronuncien en favor de los muertos. De quo etiam benè agunt Bartol.Angel.Aretin.& alij *in dict.l penult.*Paul.Castrens.Alexand.& Ias.*in l.eius qui in provincia,§.fin.D.si cert.petat.* Lanfranc.Balb.*decis.*27. Franchis *vbi supr. nu.*3.Puteus *decis.*186.*aliàs* 182.*lib.*2.Surd.*d.cons.*99.*nu.*12. Cabed. *supr.num.*3.vbi addit, *quod hæc nullitas procedit, etiam si Iudex, qui tulit sententiam ignoraverit mortem.*

Razones de las dichas reglas.

DE estas reglas * dàn varias razones los Autores citados, especialmente Menoch.*d.cons.*99.*num.*150.*& seqq.* Bursat.*cons.*77.*num.*20.*vol* 1. Marc.Ant.Eugen.*d.cons.*21.*num.*2. *& seq.* Tiber. Decian.*d.lib.*5.*crimin.cap.*57.*num.*1.& Cald.Pereir.*in dict.l.vnic.*5.*part.ex num.*1. 11

Pero todas en substancia vienen a parar en que * los muertos no sienten, ni se pueden defender, ni se juzgan in rerum natura, antes como dixo Socin.iunior *cons.*112.*num.*9.*& seq.lib.*1.*Per mortem quis dicitur relinquere omnia, & totum mundum, quia mors omnia extinguit, & solvit, quoad potentias humanas*; y como son llamados, y prevenidos para el juizio divino, se eximen del humano, vt dicitur *in cap.quorundam, & in cap.epistola* 23.*dist.*y son vistos passar a mayor tribunal, como lo dize el texto, y la glos. *in cap.*1.26.*quæst.*7. infiriendo de aqui, * que aun a los que ya estàn constituidos en el articulo de la muerte, no se les ha de imponer penitencia alguna. 12 13

A las quales razones se puede añadir otra con Paulo de Castro *cons.*398.*nu.*3.*lib.*2. * conviene a saber: *Quod mors dicitur casus fortuitus, ideò non præcedente aliqua culpa, excusat à pœna, & præbet causam legitimi impedimenti sicut infirmitas*, Lucan.*lib.*8.*Pharsal.*la llamò la vltima de las penas. 14

Mors, vltima pœna est.

y Plauto dize, que mediante ella, nos libramos de muchos males.

Neque est melius morte in malis rebus.

Pero no sè como estos DD. han olvidado la razon del * I.C.Iulio Paulo *in d.l.pœna* 20.*D.de pœnis*, que es la mejor de todas, dum in- 15

quit: *Cuius rei illa ratio videtur, quod pœna constituitur in emendationem hominum. quæ mortuo eo, in quem constitui videtur, desinit.* La
16 qual se puede confirmar, y exornar largamente * con lo que del intento que llevan los legisladores en poner penas a los delictos, y executarlas, dixo Aulo Gelio *lib.6.noct. Atticar.cap.*14. Seneca *lib.2.de ira, ad fin.* Quintiliano *declamat.*274. y Yo juntando otros muchos *in meo tract. de crimin.parricid. lib.*1.*cap.*1. & 2. donde entre otros alego a Platon *in lib.de Rhetor.* vbi inquit: *Qui iniusta perpetrat, pœnas luit, & qui rectè puniunt, iustitia quadam freti puniunt, pœnàque iusta iustiores efficit, tanquam medicina quædam improbitatis.* Y tambien entra aqui la razon de la *l.sancimus* 28. *C.de pœnis*, la qual aun tiene por mas cierta Donelo *in d.l.vnic. C.ex delict.defunct.num.*10. nempè, quod omnis pœna est delicti coercitio, *l.aliud est fraus* 131. *D.verbor.signif.* y assi no ha de passar de sus autores, ni lastar el heredero lo que pecò el difunto: *Ut ibi sit pœna, vbi noxa est, & suos teneat auctores, nec vlterius progrediatur supplicium, quam reperiatur commissum.*

Que esta regla tiene muchas limitaciones.

17 PEro * aunque la regla referida, *quod morte delicta extinguuntur*, parece tan cierta, y assentada en derecho; tiene en si tantas falencias, y limitaciones, que de ellas se podria hazer otra regla no menos cierta, y casi tan general, como en otro caso semejante lo dixo la glossa *in §.si quis alij, institut.de invtil. stipulation.* & Franciscus Curtius *in tract.de sequestr.* quem refert Tuschus *lit.S.concl.*202.*num.*20.

18 Las quales limitaciones * ponen, y prosiguen latissimamente los mismos Autores que se citaron en el *num.*9. principalmente Farinacio *d.q.*10.*ex num.*37.*ad* 84. & Socin.*regul.*217. Anton. de Butr. [illegible]*ap.*58. Anton. Gomez *lib.*3.*variar.cap.*1.*ex num.*28. Dueñas *reg.*13. [illegible]3. Decius, Cagnol. Mainerius, Ferrarius, & allij *in d.l.pupillum*, [illegible] [illegible]*dem*, & *l.pœnalia, D.de regul.iur.* Pereg.*d.tract.de iur.fisci*, & 17 [illegible] Clar. & eius Additionat. Baiard.*§.fin.q.*51.*per tot.* Os[illegible] *§.in hære*[illegible] [illegible]*mont.*149. & 152. Mandell. Albensis *cons.*99. & 471 *lib.*4.*tit.*5. Iu[illegible] [illegible]*illustr.cap.*6.*num.*7. & *seqq.* [illegible]fascus *decis.Peder*[illegible] [illegible]nos de residencia * Baldus *in l.si filius fa-* Menchaca *controvers*[illegible] *mi-*

19 Y hablando en termi[illegible]

*milias,§.Iudex,num.*3.*de iudicijs,* idem Bald.& Iaſ. *in l.ſi deceſſerit, D.qui ſatiſd.cogant.* Cataldin. *de Syndic.q.*243.*num.*156. Puteus *in eod.tract.verb.Hæres,fol.*191. *& verb.Multa,in princ.* Greg.Lopez *in l.*6.*verb.Ellos in fin.tit.*4.*part.*3. ibi: *Et mortuo iudice ante Syndicatum non tenebuntur hæredes,* Avendañus omnino vidend.*reſponſ.* 3.*per tot.* Aviles *in cap.*4.Prætor.*verb.Entregare,num.*12.*& in cap.*1. *Syndic.gloſſ.*1.*num.*16.Bobadill.*in Politic.lib.*5.*cap.*1.*nu.*83. y otros muchos que irèmos citando.

Primera limitacion, del que muere deſpues de averſe començado con èl la viſita, ò reſidencia, y demandas de ella, y de los contumaces.

DE eſtas limitaciones irè tomando, y tratando con diſtincion, y claridad las que parecieren mas practicables: y ſea la primera,* que quando contra vn Iuez ſe procede por delictos,y ex- 20
ceſſos particulares,por razon de los quales deve ſatisfacer algun interès,o penas pecuniarias a la parte,ò al Fiſco,ſi en ſu vida ſe començò,y conteſtò el juizio de las demandas, capitulos, viſita,ò reſidencia en que ſe avia de hazer la dicha averiguacion, y ſatisfacion, ſe puede, y deve ſeguir la cauſa con ſus bienes, y herederos, ò con ſu procurador, y pronunciar contra ellos ſentencia para eſte efecto, y cobrar las condenaciones. Porque aunque con la muerte ſe libraſſe de las penas corporales, todavia * mediante la litis conteſtacion ſe 21
conſervan,y perpetuan las pecuniarias, como por palabras expreſſas lo dize la *l.nemo enim* 87.*D.de reg.iur.*ibi:*Denique poſt litem conteſtatam hæredi quòque proſpiceretur,& hæres tenetur ex omnibus cauſis,l.omnes* 139.*D.eod.*ibi: *Omnes actiones, quæ morte, aut tempore pereunt, ſemel incluſæ iudicio ſalvæ permanent, l.pœnalia* 124.*eod.tit.l. omnes pœnales* 25.*l.conſtitutionibus* 33.*l.ſciendum* 57.*D.de obligat.& action.l.iniuriarum* 13.*D.de iniurijs,l.ex iudiciorum* 20.*D.de accuſ.* optimus textus *in l.vnica, C.ex delict.defunctor.* §.*non tamen, verſ. Pœnales,inſtit.de perpet.& tempor.action.*ibi:*Pœnales autem actiones, quas ſuprà diximus, ſi ab ipſis principalibus perſonis fuerint conteſtatæ,& hæredibus dantur,& contra hæredes tranſeunt.*

Quibus * de iure noſtro conſonat tex.*in l.*25.*tit.*1.*par.*7.ibi:*Otroſi* 22
dezimos, que ſi murieſſe el demandado deſpues que el pleito fueſſe co-

mençado, assi como sobredicho es, que tenudos son sus herederos de ir adelante por el pleito fasta que sea acabado, è si fueren vencidos, deven pechar tanto, quanto devia pechar el demandado, si fuesse vivo, l.fin. tit.9 ead.part.7. ibi: *Fueras ende si le huviesse començado a demandar en su vida de èl, è fuesse començado el pleito por respuestas, ca entonces los sus herederos tenudos son de entrar, y seguir el pleito en aquel lugar do estaba, quando finò aquel de quien heredaron, è si fuessen vencidos, deben facer enmienda en lugar de aquel cuyos herederos son.* Idem probat. *l.6.tit.20.lib.3.fori*, vbi gloss.1. *&* 2. *& in l.9.tit.13.lib.4.eiusd. fori*, vbi gloss.1. *& per totam, & in l.67.styli*, ibi: *O sobre otro qualquier mal fecho oviesse estado demandado aquel de quien heredò*, & *in l.sequenti*, ibi: *Si fue demandado el que ellos heredaron*, & *vtrobique* Christophorus de Paz.

23 Per quæ iura * ita tenent omnes Scribentes in eisdem iuribus, & est communis, & indubitata resolutio, vt testantur innumeri, quos refert, & sequitur Farinac *d.quæst.10.num.50.& sequentib.* Anton. Gom. *d lib.3.cap.1.num.84.* Bonacosa *in commun.opin.lib.2.vers.Pœna pecuniaria cùm est contestata lis, col.4.* Socin. *regul.291.fallen.3.* Xuarez *allegat.26.vers.Secundùm dubium*, Gail. *d cap.20.nu.13.* Caldas *d.l.vnic.3.part.nu.1.* Sebastian. Guacinus *in tract.defens.reorum, tit.2.defens.23.num.2.* qui hoc generaliter accipit tam in delictis publicis, quam in privatis, Tuschus *litt.M.concl.391.num.16.& concl. 396.num.14.& seqq.* Menchac. *lib.3.controvers.illust.cap.96.num.25.* Marc. Anton. Eugen. *d.cons.21.num.14.& 18.* Ossascus *decis.Pedemont.149.num.3.& 4.& num.9.* Pet. Caball. *d.resol.crim.298.nu.10. & seqq.* donde dize, que es practica comun, y que juzgò muchas vezes en esta conformidad Avendañ *d.respons.3.num.1.* Dom. Præses Covarr. *lib 3.variar.cap.3.nu.7.vers.Quærendum est*, Dom. Gregor.

24 Lop. *in d.l.25.verb.Assi como*, donde dize,* que la razon de esto es, porque por la litis contestacion se celebra vn quasi contracto, iuxta *l.3.§.idem scribit, D.de peculio. Qui est causa huius transitionis contra hæredes rei*, & idem tradit Ioann. Sichard. *in d.l.vnica, num.3.* & Donel. *num.48.& 58.* & benè prosequitur Pet. Barbos. *in l.si filius familias, de iudicijs, num.153.& seqq.*

25 Y por esso * dixo la *d.l.omnes, D.de regul.* que estas acciones *semel inclusæ iudicio salvæ permanent.* Y la *ley non solet 86. D.eod.tit.* que la litis contestacion siempre mejora la condicion de la causa.

A

A la qual la *l.7.in fin.tit.3.part.3.* llama, *lid ferida de palabras.* Et congerens plura alia scitu digna de effectibus litis contestationis, Hottomanus *lib.4.observation.cap.5.* Y si * en los pleitos criminales es necessaria citacion, y litis contestacion, y quando se dirà que estàn començados, lo trata, refiriendo a otros, Farinacio *vbi supr.nu.* 26
55.Caballus *d.resol.*298. Et est adeò vera prædicta limitatio, vt secundùm Auctores suprà relatos procedat: *Tàm in pœna pecuniaria, quàm in mixta, & etiam quod ad pœnam pecuniariam agatur, non solùm principalitèr, sed secundariò. Et etiam quando lis non fuit contestata, ex eo, quia stetit per reum, quominùs contestaretur, vt quia reus vadat per subterfugia, & dilationes, vel fuerit contumax.*

De quo * vltimo specialitèr agit Sichardus *in d.l.vnica,num.16. & 17.* Donel.*ibid.num.59.* Cabal.*vbi sup.num.32. & seqq.* & potest confirmari ex eo, quod contumacia operatur omnes effectus veræ contestationis, *l.properandum,§.si quidem,C.de iud.auth.qui semel,C. quomod & quando iudex,* Greg.Lop.*in l.9 tit.22.part.3.glos.3.* Scacia *de iudicijs,lib.1.cap.91.num.27.l.1.& 2.tit.11.lib 4.Recop.* vbi Aceved. donde se estiéde esto etiam ad causas criminales, idem Aceved. *in l.3.tit.20.lib.4.Recop.num.172.& seqq.* & Avend.*in tract.de 1.& 2.decret.* Et quòd contumax habeatur etiam pro confesso, dicemus infrà *num.66.* 27

Segunda, del que deve alguna cosa en especie, ò cantidad que llevò mal llevada.

LA segunda limitacion sea * del Iuez que muere aviendo cometido algun delito, por cuyo respecto tenga en su poder, y deva restituir alguna cosa mal llevada al Fisco, ò a otros particulares, como si se la tomò, y vsurpò por fuerza, dolo, concusion, ò injuria que les hizo, ò en otra manera. Et in hoc casu est dicendum, que aun quando concedieramos que por la muerte se librara de la pena corporal, ò pecuniaria, que por el delito se le deviera, y pudiera imponer, no se libraria de la paga, y restitucion de lo mal llevado. Antes esto se puede pedir, y cobrar de sus bienes, y herederos, aunque con el difunto no se aya començado pleito, ni contestado demanda sobre ello: porque semejantes acciones, quando principalmente se endereçan al dicho intento, no se tienen tanto por pe- 28

na-

nales, como por *rei persecutorias*. Pero en este caso, no se aviendo contestado el pleito con el difunto, no podràn los dichos herederos ser convenidos in solidum, sino por la parte que les huviere toca-
29 do. Esta es * decision expressa de la *d.l.vnica, C.ex delict.defunct.* cuyas palabras son: *Post litem contestatam eo, qui vim fecit, vel concussionem intulit, vel aliquid deliquit defuncto, successores eius insolidum; alioqui in quantum ad eos pervenit conveniri, iuris absolutissimi est ne alieno scelere ditentur.* La qual *ley* se trasladò en la nuestra 25.*tit.*1.*part.*7. ibi: *Non seràn tenudos de responder à la demanda, si non por quanto fallassen que vino en poder del finado de aquel furto, ò robo que avia fecho, &c.*

30 Lo mismo se prueva * en el caso de la *l.Caius Seius, D.ad Syllan.* donde aviendo muerto vna heredera, que dexò de vengar la muerte del difunto, dize Paulo I.C. que todavia la podràn quitar la herencia, como a indigna: porque aqui no se trata de el delito, sino de la restitucion de lo que, segun el derecho, no pudo retener, ni gozar: *Paulus respondit, causam de qua quæritur, cum sit pecuniaria, morte ingratæ hæredis extinctam non videri.*

31 Lo proprio enseñò * el I.C. Vlpiano *in l.in hæredem* 5. *D. de calumniat.* hablando de la satisfacion que deven hazer los que han recibido algo por la calumnia, testimonio falso, ò cohecho, y generalmente por otras vias depravadas, y reprobadas: *In hæredem autem competit in id, quod ad eum pervenit. Nam est constitutum turpia lucra, hæredibus quòque extorqueri, licet crimina extinguantur, vtputà ob falsum, vel iudici ob gratiosam sententiam datum, & hæredi extorquebitur, & si quid aliud scelere quæsitum.* Facit etiam textus *in l. videamus* 16.*l.quod autem* 19. *D.de eo, quod met.causa, l.*1.*in fine, & l.*2. *D.de vi, & vi arm.l.*1.*C.vnde vi, l.*1. *D.de privat.delict.* donde habla en lo que se tomò por fuerza, ò miedo. Et *in l.si pro fure* 7.§.2. *& l. in conditione, D.de condict.furtiva,* donde se trata de lo hurtado, & *in l.in hæredem* 26.*cum seqq.D.de dolo,* vbi agitur de lo adquirido, ò tomado por engaño. Optimus textus *in l.de libertatibus* 12.§.*hæredem, D.si quis omiss.caus.test.* donde el I.C. Vlpiano dando la razon de esto, dize: *Magis est enim rei persecutionem, quàm pœnam continere, & ideò, & perpetuam esse, &c. l.in honorarijs, D.de obligat.& action.* ibi: *Ille autem rei persecutionem continent, quibus persequimur, quod*
32 *ex patrimonio nobis abest.* Donde la glossa * magistralmente enseña

que quando tratamos de cobrar la pena pecuniaria en que vno ha incurrido por el delito, parece que vamos buſcando, *id quod nobis non adeſt in patrimonio,& ſic poteſt dubitari, an contra hæredes tranſeat, at verò in rei perſecutorijs, ſolum agimus civiliter de eo quod nobis abeſt ex patrimonio,& ideò tranſeunt contra hæredes.*

Lo miſmo enſeñò la gloſ.*in d.l.pupillum,§.in hæredem,D.de reg. iur.* & *in §.in his* per text.ibi,*inſtit.ad leg.Aquiliam*, gloſ. Bart. & DD.communiter *in l.vlt.D.ad l.Iul.pecul.* & *in l.Lucius, D.de iure fiſci*, donde la gloſ.*verb.Inducendum*, reſuelve,* que en todo quanto el difunto tiene vſurpado,y mal adquirido, en perjuizio del Fiſco,ò de terceros, a cuya ſatisfacion eſta obligado, condenan las leyes, no ſolamente al heredero, en cuyo poder ſe hallare, ſino tambien a qualquier perſona en quien ſe huviere transferido: *Quoniam huiuſmodi actiones, vt diximus, non pœnales ſimpliciter, ſed rei perſecutoriæ dicuntur.* 33

Y no ſe han de enriquecer * los herederos con el delito ageno, que es otra razon que diò la *d.l.vnica,in fine, C.ex delict.defunct.* à que primero avia aludido el I.C.Pomponio *in l.ſicuti pœna* 38.*D.de regul.iur.*diziendo, que como no es juſto que el heredero ſea caſtigado, ni pague penas por los delitos del difunto: tampoco lo es que quiera ſentir ganancia en la retencion de lo que le huviere cabido de lo mal adquirido: *Sicuti pœna ex delicto defuncti hæres teneri non debet: ita nec lucrum facere, ſi quid ex ea re ad eum perveniſſet.* 34

Quam rationem * naturalem quandam æquitatem redolere meritò dixit Angel.*in d.l.vnic.* quem refert, & ſequitur Ioan.Sichard. *ibid.num.vlt.* Donde en el *num.*antecedente advierte con mucha razon, quòd *pervenire aliquid dicitur ad hæredem, non tantùm ſi res quæſita per delictum,vt exempli gratia, res furtiva ad hæredem perveniat: verumetiam ſi propter delictum pinguior eſt hæreditas,quàm fuiſſet ſine delicto. Finge enim furem rem furtivam vendidiſſe,& ex pretio rei venditæ auxiſſe rem familiarem, vel etiam conſumpſiſſe,& interim abſtinuiſſe rebus proprijs:certè quia per hoc plus perveniet ad hæredem, quàm ſi non deliquiſſet defunctus: ideò tenebitur etiam de eo, tanquam res ipſa furtiva ad eum perveniſſet. Ita enim verbum, pervenire, interpretatur tex.in l.ſed & ſi lege,§.quod autem,D.de petit.hæred.* 35

Quod etiam magiſtraliter proſequitur Dom.Gregor.Lopez *in d.l.25.tit.1.part.7. verb.Que vino,deciſ.Pedemont.*151.*num.*3. Phanu-

cius

cius *de invent. part. 7. num. 70. & 79.* Bursatus *cons. 77. num. 2. vol. 1.* Peregrinus *d. tit. 5. num. 33.* Cald. *in d. l. vnic. 3. part. num. 29. & seqq.* Donellus *in ead. leg. nu. 53. & 54.* Guacinus *de confiscat. bonor. concl.*
36 18. *num. 60.* donde * resuelven: *Quòd isto casu hæres non tenetur in plus, quàm ad ipsum pervenit, etiam quod inventarium non confecerit.*

37 Et tradunt alia * de hoc eodem casu, sive limitatione agentes Doct. in iuribus suprà relatis, præcipuè Ioan. Igneus *in d. l. Caius ad Syllanian.* Oinotom. *in §. pœnales, inst. de perpet. & temporal. action.* Pet. Faber *in d. l. sicuti pœna, & l. pupillum, §. in hæredem, de regul. iur. fol. 174.* Donellus omninò videndus *in l. vnica, C. ex delict. defunct. ex num. 12.* Cuiacius *in parat. ad eund. tit.* Menchac. *controvers. illust. q. 6. num. 24.* Covarr. *lib. 3. variar. cap. 3. num. 3. in fin.* Farinacius qui alios plurimos refert *d. q. 10. limit. 7. num. 59. & 72.* Barbosa *in d. l. si filius familias, de iudicijs, ex nu. 108.* Hartman. Pistor. *lib. 1. quæstion. iur. quæst. 27.* & novissimè Eman. Gomez Cardosus Lusitanus *in resp. 5.* quod posuit post tractatum de iure acrescendi, vbi agit de restitutione, seu satisfactione damni dati à iudice, qui male iudicavit. Vbi hanc differentiæ rationem reddunt: *Quod in actione pœnali, vbi amplius quàm susceptum damnum postulatur, consideratur pœna, & ideò hæc cessat cùm persona delinquentis, & non transit ad eius hæredes. Verumtamen actio in qua solùm damnum à parte susceptum prætenditur, non dicitur actio pœnalis, sed civilis rei persecutoria, & satisfactoria damni, quæ respicit bona, ex quibus satisfaciat damnum datum, & sicut defunctus vivens, ad hoc obligabatur, ita etiam & eius hæres, in cuius persona civilis obligationis conditio non mutatur, l. 2. §. ex his, D. de verb. obligat.*

38 Et optima * decisio Anton. Fab. *in suo Cod. lib. 4. tit. 12. definit. 1.* donde resuelve, que aun quando estemos en casos en que el delito se aya acabado, por aver muerto el reo acusado antes de la sentencia, ò despues, pendiente la apelacion, todavia se deve proseguir, y determinar la causa, si los interessados instan en que se les satisfagan las costas de ella, ò lo que el difunto les devia: *Non eo minùs tamen,* inquit, *sententiam ferri necesse est, vt accusatori si obtineat, sartiantur damna omnia, quæ reus ipsi si viveret sarcire cogeretur, in quo numero etiam litis expensæ continebuntur. Nihil enim commune habet pœna criminis cùm rei persecutione.*

Ter-

Tercera, del que muere, estando ya condenado por sentencia, aunque se aya apelado, ò pueda apelar de ella.

LA tercera * limitacion, ò el tercer caso que podemos constituir, y considerar generalmente en esta materia, es, quando muere el Iuez capitulado, visitado, ò residenciado, despues que se ha dado, y pronunciado contra èl sentencia condemnatoria. Tunc enim, no solo en los delitos privados, ò particulares, en que bastara la litis contestacion, como queda probado, sino tambien en los publicos, que son los que por mayor parte inciden en estas causas de visitas, y residencias, se puede proceder contra sus bienes, y herederos, ò fiadores, y cobrar de ellos las penas, y condenaciones pecuniarias en que fueren sentenciados. 39

Esta es * decision expressa del I.C. Modestino *in l. ex iudiciorum 20. D. de accusation.* vbi ita inquit: *Ex iudiciorum publicorum admissis, non aliàs transeunt adversus hæredes pœnæ bonorum ademptionis, quàm si lis contestata, & condemnatio fuerit secuta: excepto repetundarum, & maiestatis iudicio, quæ etiam mortuis reis, cùm quibus nihil actum est, adhuc exerceri placuit, vt bona eorum fisco vindicentur. Adeò, vt Divus Severus, & Antoninus rescripserint, ex quo quis aliquod ex his causis crimen contraxit, nihil ex bonis suis alienare, aut manumittere eum posse. Ex cæteris verò delictis pœna incipere ab hærede, ita demum potest, si vivo reo accusatio mota est, licèt non fuerit condemnatio secuta.* Et idem probat de iure nostro Regio per argumétum à contrario sensu, *leg.* 23. *tit.* 1. *part.* 7. ibi: *Otrosi dezimos, que si se muriesse el acusado ante que dèn juizio contra èl, que se desata, otrosi la acusacion, è la pena de ella, &c.* Et sequuntur * communiter Bart. Albericus, & cæteri Scribentes in eisdem iuribus, idem Bartol. qui huius rei rationem reddit, *in l. defuncto, D. de publicis iudicijs*, Bosius *in praxi crimin. tit. quomod. proceden. num.* 30. Sebastian. Medices *dict. tract. mors omn. solvit, 2. part. concl. 2. nu.* 82. Anton. Gom. *d. cap.* 1. *nu.* 82. Menchac. *d. cap.* 96. *num.* 19. *versic.* 4. *Casu princip.* Peregrin. *de iure fisci, d. lib.* 4. *tit.* 5. *num.* 38. & plures alij relati à Farinacio *d. quæst.* 10. *limit.* 4. *num.* 45. *& seqq.* & vltra eos Mandellus *cons.* 471. Tusch. *verb. Mortuus, concl.* 396. *& verb. Condemnatus, concl.* 575. Franc. Marcus *decis.* 759. 1. *p.* Ioan. Sichardus *in d. l. vnica, C. ex delict. defunctor.* 40 41

*num.*17. & Pet. Barbosa *in d.l. si filius familias, de iudicijs, num.*155. *& sequentibus.*

42 Los quales * dàn la razon de diferencia, cur in privatis delictis sufficiat litis contestatio, in publicis autem requiratur condemnatio, nempè: *Quod publica iudicia sunt graviora, & irrogant pœnam corporalem, quando principalitèr de illis agitur, & in consequentiam agitur de bonis, l.*3. *C. si pend. appell. l. fin. C. si reus, vel accusat. & ideo licet non tractetur, nisi de exigendis pœnis pecuniarijs, cùm tamen per mortem necessariò extincta fuerit pœna corporalis ex iuribus suprà relatis, censetur paritèr extincta causa bonorum, quæ veniebat in consequentiam, l.*3. *§. fin. D. de servit. rusticor. leg. cum principalis, de regul. iur. & ideò ad hæredes quoad bona pœnæ illæ non transeunt, nisi priùs fuerit lata sententia contra defunctum. Nam tunc ratione sententiæ condemnatoriæ in bonis fit executio.* La misma diferencia sigue el doctissimo Cuiacio *in parat. C. ex delictis defunctor.* y Petrus Fab. *in*
43 *leg. nemo enim* 88. *D. de regul. iur. pag. mihi* 349. donde reprueva * a los Interpretes Griegos, que por no la aver entendido bien, dixeron indistintamente, que bastava la litis contestacion, para poderse hazer condenacion en los bienes, si despues de ella sucediesse morir el reo, y traduxeron disjuntiva, ò alternativamente las palabras *d.l. ex iudiciorum*: *Quam sit lis contestata, & condemnatio fuerit secuta,* leyendo, *aut condemnatio fuerit secuta.* Quod tamen est falsum, porque si el I.C. quisiera dezir esto, no avia de començar por la litis contestacion, sino escrivir, *quàm condemnatio fuerit secuta, aut lis contestata.*

44 Pero * porque ay algunos que sublimitan esta limitacion, afirmando, que no bastara que aya avido condenacion en semejantes juizios, para que la instancia de ellos passe contra los herederos, si el difunto apelò de la sentencia, ò ellos estàn en terminos de poderlo hazer: y por aqui se podria poner alguna dificultad en el negocio de que al presente se trata, por estar apelada la sentencia que el Contador Guiral diò contra Don Francisco Vanegas, es necessario reparar algo mas en este punto, y averiguar la substancia que tiene. Et planè la glossa *in d.l. ex iudiciorum, verb. Adversus*, la qual siguen muchos Autores, que refiere Farinacio *d.q.*10. *nu.*46. Cald. *d.l. unic.* 3. *part. num.* 5. *&* 6. *&* 5. *part. num.* 44. Donel. *ibid. num.* 65. Parece que aprueven la sublimitacion que se ha referido, fundandose en que la

fuer-

fuerza de la apelacion obra, vt extinguatur iudicatum, revocentùrque omnia ad terminos (vt aiunt) litis conteſtatæ, *leg. furti 6. §. 1. D. de his qui notant. infam. l. 1. §. vlt. D. ad S. C. Turpil.* Et quod idẽ eſt eſſe appellatum, vel intra tempus appellandi, vt latè probat Corſetus *in ſingul. verb. Terminus*, & And. Gail. *de pace pub. lib. 1. cap. 20.*

Y por eſta opinion * parece que haze el text. *in l. ſi quis 6. Cod. ſi reus, vel accuſ. mort. fuer.* donde aunque los delitos ſean publicos, y capitales, dize el Emperador Gordiano, que ſe acaban, ſi el reo condenado muriere deſpues de aver apelado: *Si quis cùm capitali pœna, vel deportatione damnatus eſſet, appellatione interpoſita, & in ſuſpenſo conſtituta fati diem functus eſt crimen morte finitum eſt.* Sed nihilominus * contraria ſententia verior, & communior eſſe videtur, vt cùm Vltramontanis, contra gloſ. *vbi ſup.* & eius ſequaces, benè notavit Bartol. *in ead. l. ex iudiciorum*, idem Bartol. *in l. ſi qua pœna, D. de verb ſignif.* donde haze, en quanto a eſto, diſtincion entre las penas, y las multas, Baldus *in l. qui à latronibus, D. de teſtament.* Angel. *in d. l. vnic. C. ex delict. defunct.* idem Angel. *de maleficijs, gloſſ. vlt.* Nellus *in tract. de bannitis, 4. p. 1. temp. q. 3.* & plures alij, quos refert, & ſequitur Peregrin. *d. lib. 4. tit. 5. num. 38.* 45 46

En cuya * confirmacion conſidero, que la dicha ley exiudiciorum, como por ſu letra parece, ſolo requiere: *Quod ſit lis conteſtata, & condemnatio fuerit ſecùta.* Y aſsi ſe verifica en la primera condenacion, iuxta *l. boves 89. §. hoc ſermone, de verb. ſignif.* quam latè exornat Tiraquel. *ibidem*, y pues habla * generalmente, y ſin diſtincion, vtrùm ſit appellatum, vel intra tempus appellandi? Se ha de entender tambien generalmente, iuxta regulam *leg. de pretio, D. de publican.* de qua etiam latè agit idem Tiraquel. *in leg. ſi vnquam, in princ. num. 112. C. de revocand. donat.* & *in tract. lemort, 2. part. declar. 9. nu. 12.* & Oſſaſcus *deciſ. Pedemont. 169.* 47 48

Rurſus * conſidero cùm Bart. & DD. *vbi ſupr.* que aunque ſe aya apelado de la ſentẽcia, no dexa de tener por ſi la preſuncion de derecho, y aſſegurar la juſtificacion de la condenacion, *l. Herennius, §. Caia, D. de evict.* Abbas, Felinus, & Decius *in cap. quoniam contra falſam, de probation.* Alciat. *de præſumpt. regul. 3. præſ. 9.* & plures alij relati à Menoch. *eod. tract. lib. 2. præſ. 67. num. 22. & 25.* Y eſſo baſta para que la inſtancia deva paſſar, y paſſe contra los herederos, pues aunque ſe trate de juizios, ò delitos publicos, y eſſos ſean en ſi tan 49

graves como se ha dicho; no se ha de menospreciar, ni desamparar la causa que ha llegado a sentencia, y descubierto culpas que han merecido condenacion; por lo menos para que se trate, y prosiga la pecuniaria, y se confirme, y execute; si pareciere justa, ò se revoque, si constare que no lo es.

Pero porque no parezca que vamos por argumentos; vel men-
50 dicata (quod aiunt) suffragia, la cierta, * è infalible resolucion de este articulo es, que si en los juizios referidos se procede, y pronuncia principalmente sobre la causa criminal, y pena capital a ella anexa, aunque de camino se ponga como accessoria, y dependiente della alguna confiscacion de bienes, ò otra pena pecuniaria, como sucede en las penas de muerte, ò deportacion, y otras de quibus agit I.C. *in l.2.D.de pub.iud.§.capitalia inst.eod.* la vna, y la otra cessa, y se acaba, si el condenado muere pendiente la apelacion que inter-
51 puso de la sentencia. Pero * si la condenacion corporal no fue en si tan grave, que se pudiesse tener por accessoria la pecuniaria, sino antes consta, que en el interès destas se puso la principal fuerza del juizio; y assi el Iuez pronunciò sobre ella señaladamente. Tunc absque dubio dicendum est, que aunque el reo muera despues de aver apelado, se podra seguir la instancia contra sus bienes, herederos, y fiadores, para que paguen la condenacion pecuniaria.

52 Esta distincion * se colige expressamente de la segunda parte del text. *in d.l.si quis 6.C.si reus, vel accus.mort.fuer.* que con esto se concuerda con la primera que ponderamos en contrario *sup.nu.45.* y sus palabras son: *Sin autem relegationis pœnam sustinuit, & in parte bonorum damnatus, appellatione vsus est, etiam post mortem eius nihilominus appellationis ratio examinabitur; cum desideretur, vtrum valeat nec ne particularis publicatio.*

53 Lo mismo se decide * por el Emperador Alexandro *in l.3.C.si pend.appellat.* vbi ita notabilitèr inquit: *Si is qui ademptis bonis in exilium datus est, appellaverit, ac pendente provocatione defunctus est, quamvis crimen in persona eius evanuerit, tamen causam bonorum agi oportet. Nam multum interest, vtrum capitali pœna irrogata, bona reo quòque adimat (quo casu morte eius extincto crimine, nulla quæstio superesse potest) an verò non ex damnatione capitis, sed speciali Præsidis sententia bona auferantur, tunc enim subducto reo, sola capitis causa perimitur bonorum remanente quæstione.*

Estos

Estos dos textos se sacaron * de la doctrina de el I.C. Marco *in l. vnica, D. eod. tit. si pend. appellat. mors intervenerit*; donde aun no pone la fuerza en si la pena principal fue capital, ò no: sino en si la sentencia tuvo confiscacion, ò condenacion de bienes en todo, ò en parte; de manera, que en ellas el Fisco, ò el particular en cuyo favor se pronunciò, se hallen interessados: porque en tal caso estàn obligados a seguir la apelacion los herederos del reo condenado que la interpuso: *Si verò*, inquit, *Fisci, vel alterius, contra quem appellatum est, interest, hæres causas appellationis reddere necesse habet. Nam si ademptis bonis relegatus, vel insulam deportatus, vel in metallum datus provocatione interposita decesserit: Imperator noster Alexandro Prætorio militi ita rescripsit. Quamvis pendente appellatione morte rei crimen extinctum sit; data tamen etiam de parte bonorum eius sententia proponitur, adversus quàm non aliter is, qui emolumentum successionis habet, obtinere potest, quàm si in reddendis causis appellationis, iniquitatem sententiæ detexerit.* Et ad idem conducit text. *in l. vlt. C. si reus, vel accus. mortuus fuerit.* 54

Nuestra *l.* 23. *tit.* 1. *par.* 7. lo recopilò, y declarò todo * por estas palabras: *E aun dezimos, que si diessen sentencia contra alguno que fuesse desterrado para siempre, è que perdiesse sus bienes por hierros que oviesse fecho: si despues se alçasse de la sentencia, è muriesse siguiendo su alçada, si los sus bienes fuessen mandados tomar señaladamente, por razon del hierro, quando dieron la sentencia contra èl; bien puede andar adelante por el pleito, para conocer si la sentencia fue dada derechamente en razon de los bienes: è si la fallaren derecha, puedenle tomar todo lo que avia, &c.* 55

Con esta * declaracion passan Cyno, Bart. Bald. Salicet. y todos los DD. comunmente, *in d. l.* 3. *C. si pend. appellat. & in dict. l.* 6. *C. si reus, vel accus. mort. fuer.* & plurimi alij, quos refert Farinac. *d. q.* 10. *num.* 47. *& num.* 57. Tusch. *litt. M. concl.* 396. *num.* 16. *&* 38. *& litt. S. concl.* 577. *num.* 5. Peregrin. *d. tit.* 5. *num.* 38. Donelus *d. l. vnic. num.* 65. donde ponen muchos exemplos * de quando, y como se dirà, ò entendera, que la pena de la confiscacion, ò pecuniaria venit in consequentiam delicti, vel principalitèr intenditur: idem facit Gregor. Lop. *in d. l.* 23. *verb. Dicho*, donde dize, que se tendra por señalada, ò separada la pena pecuniaria de la corporal, quando el Iuez copulativamente haze mencion de ambas, secus si accessoriè, & per dictionem 56 57

nem *cùm*,&c.Et elegantèr profequitur Ioan.Igneus *in d.l.Caius Seius,ex num.*17.*vsque ad* 24.*D.ad Syllanian.* Caldas *d.l.vnic.*3.*part. num.*4.*&* 5.*part.num.*44. Caballus *d.resol.*298.*num.*23. & Mandell. Albenf.*conf.*90.*ex num.*18.*vsque ad* 5.*vol.*1. & melius cæteris insignis Pet.Barb.*in l.si filius familias,de iudicijs,num.*107.*& seqq.*

58 Quibus * adijci possunt alia quæ in simili ad cognoscendum vtrùm aliqua causa sit civilis, vel criminalis, tradit vltra alios Iulius Clar.*in prax.*§.*fin.q.*1.*per tot.* Caldas *d.l.vnic.*1.*part.num.*13.*& seqq.*Menochius *de arbitrat.cent.*2.*casu* 266.donde *num.*12.concluye, que no falta quien diga,que aunque la pena se aya de aplicar al Fisco, se puede llamar, y tener por civil la causa, si lo que principalmente se trata en ella, es la condenacion pecuniaria. Y en este sen-

59 tido * dixo Constant.Harmenop.*lib.promptuar.tit.*2.*rubr.quid civile sit, quid criminal. Civiles controversias esse quotquot pecuniariam pœnam seù mulctam, qui eas habent* (id est Fisco) *irrogant*, y la Rota *decis.*10.*tit.de appellat. in antiq. Iudicem appellationis datum super causa criminali, non cognoscere super causa criminali civiliter tractanda,& cum pœna pecuniaria Fisco applicatur.*

Y de aqui deviò de tomar ocasion el mismo Menochio *de recuperand.remed.*1.*num.*175.para dezir generalmente, *quòd quando sola pœna pecuniaria infligitur, delictum non extinguitur morte delinquentis.*

60 Y no es de olvidar, * por ser punto que puede suceder muchas vezes en practica, que aun quando diessemos casos, en que se huviesse de extinguir el juizio de los delitos referidos, por lo tocante a las penas corporales, y a las pecuniarias sus accessorias, por aver muerto el Iuez acusado,ò capitulado,pendiente la apelacion, adhuc tamen podria pedir el capitulante, que se viesse, y determinasse la causa, para que a èl se le satisfaciessen,y pagassen las costas, y gastos del pleito, ò otros interesses pecuniarios que le deviesse el difunto, porque estos no tienen nada comun con la pena del delito, como lo declarò el Senado Pedemontano, teste Anton.Fab. *in suo C.lib.*4.*tit.*12.*de fin.*1.cuius etiam memini *sup.num.*38.

61 Y lo * mismo podriamos dezir si el Iuez, Aguazil, Escrivano, y otros Ministros de la pesquisa,ò residencia pretendiessen la paga de sus salarios, en que por la sentencia apelada estuviesse ya condenado el difunto.Porque como dixo la *d.l.*1.*D.si pend.appellat.mors interven.*

terven. quàm retuli *ſupr.num.*54. en aviendo alguno a quien le importe, ſe deven proſeguir eſtas cauſas para los intereſſes pecuniarios, aunque aya muerto el acuſado, y aſsi podràn pedir lo miſmo los herederos contra los que injuſtamente huvieren calumniado, y capitulado al difunto, y ſiempre ſe ha de procurar la ſatisfacion de eſtas coſtas, porque conſiſte en la condenacion, y exaccion de ellas mucha parte del caſtigo de los delitos, vt rectè ait Caſsiod. *lib.9.epiſt.*18. *Litis quòque expenſas, iudicio ſuperatus, exſolvat, quod hinc dantur fomenta deteſtabilis iurgij, cùm improbi vincuntur illæſi: nec dolet calumniantibus pudoris damnum, ſi evaſſerint diſpendia facultatum.*

Idem * Anton.Faber *eod.tit.defin.*2. toca otro caſo, que tambien puede ſuceder de ordinario, nempè, ſi murieſſe el reo pendiente el juizio de la deſercion de la apelacion, y reſuelve, que eſte juizio paſſa a los herederos, y puede ſalir la ſentencia en perſona del procurador que quedò hecho ſeñor de la inſtancia. 62

Quarta, de los que mueren deſpues de concluſos los pleitos, ò convictos, y confeſſos de los delitos que ſe les imputan, ò conſta dellos notoriamente.

LA quarta * limitacion, ò el quarto caſo, con que ſe esfuerça tambien mas la reſolucion del paſſado, es, que la muerte del reo no eſtorvarà la proſecucion de ſus cauſas, etiam in delictis, ſive iudicijs publicis, de quibus tractamus, quando aunque no aya avido condenacion en ellas, eſtavan ya ſubſtanciadas, y concluſas para ſentencia, y liquidados, y averiguados ſus maleficios, vt cum communi opinione reſolvit Mandel. Albenſ. *dict.conſ.*99.*num.*2.*& ſeq.* Iul.Clar.*q.*51.*verſ.Scias etiam*, Boſius *tit.de pœn.num.*34.*in fin.* Menchaca *d.lib.*3.*controverſ.illuſt.cap.*98.*num.*19. Marc.Anton. Eugen. *d.conſ.*21.*num.*20.*& ſeqq.*& alij relati à Farinacio *d.q.*10.*num.*52.& Gregor.Lopez, qui refert Bald.& Plateam idem tenentes *in d.l.*23.*tit.*1.*part.*7.*verb.El acuſado.* 63

Los quales * dan por razon deſto, quod paria ſunt, concluſum eſſe in cauſa, vel latam eſſe ſententiam, *l qui pœna, verſ.Divus quoque, D.de manumiſ.l.quamvis, C.de adulter.* cum alijs latè traditis à Tiraquel. *poſt leges connub.num.*9.& in noſtris terminis Gail. *d.lib.*1.*de pace publ.cap.*20.*num.*25. Sichardus *in d.l.vnica, num.*20. qui idem affir- 64

affirmat in probationibus liquidis argument.*leg.denique*,§.1.*de minoribus.*

Lo mismo por la misma razon resuelve el dicho Farinac. citando otros muchos Autores,*vbi sup.num.*56.*&* 57. en los que mueren estando ya convictos, y confessos de los delitos que son capitulados, ò visitados, ò residenciados, ò quando es tanta la notoriedad dellos.

65 Paria * quippè etiam sunt sententiam esse latam, vel reum esse confessum, vel convictum. Nam confessi in iure pro condemnatis habentur,*l.vnica,C.de confess.l perinde* 25.*in fin.D.ad l.Aquil.*vel crimen esse notorium,*l.qui sententiam,C.de pœnis;l.ictus fustium, D.de ijs,qui notant.infam.* cum alijs, quæ in eisdem nostris terminis tradit Eugen. *d.cons.*21.*num.*8.*&* 24. vbi etiam loquitur de reo mortuo, cuius crimen probatum est ipso vivente,Donel.*d.l.vnica,num.* 58. Cald.*ibid.*3.*part.num.*3. qui tamen subdit posse hæredes hoc in casu appellare, vt habetur *in l.*2. *C.quorum appellationes non recipiant.*Peregrin.*d.tit.*5.*num.*36.Ossascus,qui testatur de magis communi *d.decis.Pedemont.*149.*num.*9. vbi inquit, quòd ita per illum Senatum iudicatum fuit.

66 Donde tambien resuelven, * que bastarà la confession ficta, nimirum, la que resulta de la contumacia del reo, principalmente quando no estamos in puris terminis confessionis fictæ, sino que demas de la dicha contumacia, huvo auto del Iuez en que la declarò por tal contumaz, y por incurso en las penas della, ò el vigor de la ley, ò estatuto se las pone ipso iure. En lo qual no insisto, por averlo tratado copiosamente Farinac.*vbi supr.num.*58. Concordando en esta forma las opiniones contrarias, y esta es la comun practica que se guarda en los Tribunales, como lo resuelve Boerio *decis.*64 *per totam*,y de los del Pedemontano lo afirma Ossascus *decis.*126 *per totam*;y de otros generalmente Ioseph.Ludovico *in communi opinion. conclus.*3.*vers.Infertur quintò*,Bertazolus *cons.*82.*num.*20.*lib.*1.quos & alios refert Flamin.Cartarius *in tract.de execut.sent.cap.*1.*nu.*339 *& seqq.* y otros que citamos *sup.num.*27. y Annæo Roberto *lib.* 1. *rer.iudicatar.cap.*10.*fol.*64. donde hablando del que ya por arresto fue declarado por contumaz, dize estas palabras, en que recopila lo referido: *Illud quidem constat, pœnalia iudicia in hæredem non transire, si de infligenda pœna corporali agatur. Hoc enim casu pœna suos tenet auctores. Sed quoties mulcta civilis, & pecuniaria vivente eo, de*

cu-

cuius bonis agitur, quæsita est, & arresto ob eius contumaciam adiudicata; non minùs adversus hæredem, quàm adversus defunctum executio condemnationis legitimo iudicio lata locum habet. Idque etiam iure civili cavetur, l.ex iudiciorum, de accusation.

Mas dificultad * tiene el averiguar, si bastarà que se aya hecho la confessiō del reo en estos casos extrajudicialmente, porque los DD. parece que solo hablan de la judicial, y solemne, delante de Notario, y testigos, y aceptada por parte del Fisco, vt constat ex Bald.*in d.l.vnica,C.ex delict.defunct.num*.3. & alij relatis a Burs.*d.cons*.77.*num*.21.*&* 24.Ossasco *d.decis*.149.*num*.9.Ant.Gom.*d.cap*.1.*num*.82.Farinac.*d.q*.10.*num*.57.*vers.Et dato quod sola confessio sufficiat*,& Dom.Gregor.Lop.*in d.l*.23.*verb.El acusado*, ibi: *Et quid si accusatus moriatur, postquam confessus erat crimen in iudicio, vel post conclusionem in causa iam liquidato maleficio,&c.* 67

Pero yo tengo por cierto, que aunque se aya hecho extrajudicialmente obrara lo mismo, como sea sèria, y deliberada, y estè bien probada, y adminiculada con otras semiplenas, ò indicios bastantes, ò si fuesse geminada, iuxta ea quæ latè tradunt Iul.Clar.§.*fin.q*.21. Peguera *q.crim*.17. Mascard.*conclus*.350. & Farinacius qui alios plures adducit *de testibus,q*.64.*num*.119.*&* 145. porque la confession indiscreta, ò indeliberada, nihil probat contra confitentem, *l.cùm de indebito,§.fin.D.de probation*.y de esta opinion es Donel.*in d.l.vnic.C.ex delict.defunct.num*.58. donde no haze diferencia, quòd confessio sit facta in iudicio, vel extra iudicium: y mas expressamente Sichardo *ibidem num*.19. donde para lo que toca à pedir el interès, dà a entender que basta confession extrajudicial, in illis verbis: *Sic etiam in crimine, quod ad interesse nostrum pertineret, si is qui deliquisset, extra iudicium confiteatur crimen, ratione istius confessionis, mortuo isto delinquente, etiam si nec sit iudicium actum cum eo, nec lis contestata, possem tamen eius hæredem pro interesse meo convenire,&c. Nisi hæredes revocent confessionem iam factam, & probet eam, aut errore, aut alio vitio factam, vt per glossam ordinariam,& magistram in l.fin.§.iussus,D.de appellation*. Y lo mismo deviò dezir en quanto à las penas pecuniarias, por la misma razon; confessio * quippè partis superat omnem probationem, & est regina earum, vt latè probat Riminal.iun. *cons*.503.*num*.3.*lib*.5. Surd.*cons*.60.*num*.1.*vol*.1.*& cons*.540.*num*.24.*vol*.4. Alex.Ludov.aliàs Greg.XV.*decis*.357.*n*.3. 68

Y estos dias en el Consejo se viò, y determinò la residencia de D. Iuan de Silva, que fue Governador de las Filipinas, y dexò en su testamento declaradas algunas contrataciones que avia hecho, y lo que le devian dellas, y todo esto se embargò, y dio per perdido, aviédosele tomado la residencia despues de su muerte, y deducido en ella para mayor probança la confession, ò declaracion del dicho testamento, y del valor destas confessiones, y declaraciones hechas en los testamentos, y dudas que cerca dellas se suelen ofrecer, agit benè Avendaños *de exeq. mand. 2. part. cap. 29. num.* 10.

Quinta, de los delitos læsæ Maiestatis, sodomia, incesto, y assasinato.

69 LA quinta * limitacion, constituyo en algunos delitos, que por la gravedad estan exceptuados de la regla de que tratamos, y aunque aya muerto el Iuez, ò otro qualquiera particular que los cometiò antes de aver sido acusado, ò residenciado de ellos, se pueden proseguir contra sus bienes, herederos, y fiadores por lo tocante à las confiscaciones, y demas penas pecuniarias, ò de infamia, que por derecho estan impuestas en los dichos delitos.

Estos son los de la heregia, de que no tenemos que tratar, porque aunque sea contra Corregidores, y otros Ministros, y cometido en el tiempo de sus oficios, no entran en visitas, y residencias, y conoce de ellos la Inquisicion privativamente.

El de la traicion al Rey, ò à la patria, en todas las cabeças en que se incurre, o divide este crimen, podria incidir en las visitas, ò residencias, como ya se ha visto algunas vezes; pero tambien por ser caso extraordinario me desembaraço dèl brevemente, advirtiendo, que Hugo Donelo *d. l. vnica, num.* 67. solo le estiende a la primera cabeça, nempè, *si quis perduellionis reus sit, id est, hostili animo adversus Principem, vel Rempublicam animatus.*

Lo mismo hago, en quanto a la sodomia; cuyas penas pecuniarias dizen muchos, que passan à los herederos, aunque otros no lo tienen por cierto, y en el de incesto, ò assassinio; porque aunque la fragilidad humana pueda manchar las Togas, y torcer, ò quebrar las
70 varas con estos delitos, * serà tan raras vezes, que no ay necessidad de insistir en ellos. Nam ex iis, quæ fortè vno aliquo casu accidere possunt, iura non constituuntur, sed potiùs ad frequentia adaptantur,

tur,& vt ait Theophrastus, quæ semel, aut bis existunt, prætereunt Legislatores, *l. ex his, cum seqq. D. de legibus.*

Fuera de que * la autoridad, y dignidad de los Iuezes nos ha de tener persuadidos, a que no podamos presumir dellos semejantes excessos, vt aliàs dixit Cassiod. *lib.* 1. *epist.* 18. *Oportet vos colere. & observare iustitiam, qui æquitatem populo dicere suscepistis: quando non licet delinquere, qui alios creditur sub æquitatis regula continere, ne fiat exemplum pravum, qui electus ad laudabile cognoscitur institutum,* & *lib.* 6. *epist.* 21. *Fama erunt nostri temporis tui mores. Esto vitæ continens, vt possis in alios esse iudex. Prima æquitas est à se Præsides inchoare: vt debeant criminosi metuere, quem nequeunt similem reperire. Nullas enim in se culpas timet reus, quas habere respexerit cognitorem: quando agentem male nisi bonis moribus non æstimat displicere, &c.* Et tradit plura ad probandum, quòd de iudicibus semper benè præsumendum sit, Menoch. *de præsumpt. lib.* 2. *præsumpt.* 67. *per totam, & lib.* 5. *præsumpt.* 47. *num.* 20. 71

Y el querer * poner estos delitos entre los ordinarios, parece que seria mas enseñarlos, que reprimirlos, vt aliàs de parricidio dixit elegantissimè Cicer. *in oratione pro Roscio Amerino,* & Seneca *lib.* 1. *de clement. Summa enim prudentia altissimi viri, & rerum naturæ peritissimi, maluerunt, velut incredibile scelus, & vltra audaciam positum præterire, quàm dùm vindicant ostendere posse fieri.* 72

Por lo qual dexò tambien Licurgo de poner penas a los adulteros en Esparta, como *en su vida, y en los Apophteg. Laconicos* refiere Plutarco, y yo lo apuntè *in tract. de crim. parricid. lib.* 1. *c.* 4. *pag.* 14

Pero bolviendo * al intento, quòd in prædictis criminibus fallat, & limitetur *d. regul. morte delicta extinguuntur,* es decision expressa del I.C. *in d. l.* 2. *D ad leg. Iul. Maiest. d. l. ex iudiciorum, D. de accusat.* vbi gloss. magistralis alios casus adducit, *l.* 7. *tit.* 1. *p.* 7. vbi Gregor. Lopez, y prosiguiendolos vno por vno, junta infinitos textos, y Autores Farinac. *d. q.* 10. *limit.* 1. *num.* 37. *vbi de hæres. limit.* 2. *num.* 42 vbi de crimine læsæ maiestatis, *limit.* 3. *num.* 44. vbi de crimine sodomiæ, *limit.* 15. *num.* 76. *in fine*, vbi loquitur de assassinio, de quo etiam Tiber. Decian. *in tract. crimin. lib.* 9. *cap.* 30. *num.* 35. Avendaños *d. respons.* 3. *num.* 2. & de hoc, & alijs Andr. Gaill *d. l. de pace publ. cap.* 20. *num.* 7. Caldas *in d. l. vnica,* 2. *part. nu.* 12. *& seqq.* Donel. *ibid. nu.* 67. Sichard. *ex nu.* 9. & Peregr. *d. tit.* 5. *ex nu.* 7. vbi *nu.* 16. *& seqq.* agit de incestu. 73

Sex-

Sexta, de los cohechos, y baraterias.

74 LA sexta * limitacion pongo en el delito, que en latin se llama, *Repetundarum*, y en Castellano *cohecho*, que propriamente quiere dezir las ventas que los Iuezes hazen de la justicia, recibiendo alguna cosa por hazer mas, ò menos contra ella, como despues de la glossa *in leg.1.verb.Capit, in princip. D.ad leg.Iul.repetund.* lo difine Bobad.*in Politic.lib.5.cap.1.num.228.*

75 Llamase * *repetundarum* en latin, à verbo *repeto*, porque era ordinario venir a Roma los de las Provincias a repetir, y cobrar de los Governadores de ellas lo que por esta via les avian llevado. De que pone muchos exemplos Prateio, Hotom. Brisson. Sim. Schard. Ioan. Kalin. y Calepino, *in verb.Repetundæ*, y Pedro Herod. *lib.9. rerum iudicat.tit.3.*

76 En Romance * se llama *cohecho*, y segun siente Parlador. *libr.2. quotid.cap.fin.*§.1.*nu.*16.*in fine*, se deriva de la palabra latina *coemptio*, que significa compra en mala parte, como seria por absolver al culpado, ò por condenar al inocente, ò por aplicarle hazienda à quien no le pertenece, ò por quitarla a su dueño, ò por prender, ò soltar alguno sin causa, ò por otros casos semejantes. Aunque Don Sebastian de Covarrubias *en su Tesoro de la Lengua Castellana* dize, que *cohechar*, es sobornar con dadivas al Iuez, al testigo, ò a qualquier otra persona, que encaminamos a que diga, ò haga lo que nos està bien, aunque sea contra razon, y justicia, y que este tal soborno se llama *cohecho*, del nombre Francès *confit*, latinè, *corruptela*, porque deshaze, y gasta la verdad, y compone la mentira, Græcè dicitur διαφθορά. Y que segun algunos, la palabra *cohecho*, es Castellana, y metaforica, porque *cohechar*, se dize propriamente adereçar el labrador la tierra, ararla, y cabarla, y disponerla con esto, y con estercolarla, y regarla, si puede, para que le dè fruto.

77 Pero * yo no sè que en Castellano se vse mucho esta palabra *cohechar*, la de *barbecho*, y *barbechar*, es la ordinaria, con que vulgarmente significamos todo lo que dize D. Sebastian de Covarrubias, aunque propriamente quiere dezir, la tierra que se labra de nuevo, ò por el verano, y se dexa descansar hasta el otoño, en que se ara, à verbo latino *vervactum*, quasi *vere actum*, como lo dize Plinio *lib.*

18.

18.*cap.*19.*Quidam vtique ab æquinoctio verno proſcindi volunt quodque vere ſemel aratum eſt, à temporis argumento vervactum vocatur; hoc in novali atque requieto agro neceſſarium eſt*: Y en quanto a la palabra *cohecho*, me parece tiene mas aluſion a la latina *collecto*, quaſi lo que el Iuez junta, y recoge por aquel camino: porque ſi de *collecta* ſe dize *coſecha*, de *collecto*, bien ſe podrà dezir *coſecho*, ò *cohecho*; aunque el Brocenſe *en ſu Etymologico Caſtellano* dize *coſecha*, quaſi *coſa hecha*: lo qual no me agrada; porque no viene ſino de *collecta* à *colligendo*. Tambien ſe pudo dezir *cohecho*, quaſi *congeſto* à verbo latino *congero*, que ſignifica juntar, ò de *cogo, cogis*, quaſi *coactum*, que aſsimiſmo quiere dezir juntar con fuerza, aprieto, ò apremio: lo qual conviene mas a eſtos agravios, concuſsiones, ò extorſiones que hazen los Iuezes para ſacar, y juntar dineros por los dichos medios torcidos: y nadie que alcance algo de las mudanças, y diphtongos de nueſtra lengua, eſtrañarà, que de *coactum*, ſe diga *cohecho*, pues de *aurum*, ſe dize *oro*, de *audire*, *oir*, y de *factum*, ſe dize *hecho*, de *contractum*, *contrahecho*, de *ſtrictum*, *eſtrecho*, de *vervactum*, *barbecho*, &c.

A eſte * delito de cohecho ſe aſsimila otro, que comunmente ſe 78 llama Barateria, y algunos los tienen por ſinonomos, pero verdaderamente no lo ſon: aunque en quanto a la pena, y modo de probança ſe ſuelen igualar de ordinario, como lo advierten Boſsio *in prax.tit.de officiali corrupto,num.*47. Paz 1.*tom.*8.*part.cap.vnico,nu.*36. & Bobad.*vbi ſupr.* Porque el cohecho ſe recibe por hazer algo directamente contra juſticia. La Barateria, por recibir algo con la mano, y autoridad del Magiſtrado, y oficio, aunque ſin corromperla, como por dar el Iuez ſentencia juſta, ò deſpachar preſto el negocio, ò por dar las varas de Tenientes, ò Alguaciles, ò otros oficios, por precio. Y tambien ſe comete haziendo avenencias, ò conciertos antes de ſentencia, ſobre las penas en que el Iuez tiene parte; ò ſi llevaſſe derechos antes de ſentencia, ò ſi recibiò obligacion de indemnidad, y mediante ella diò alguna ſentencia injuſta, ò ſi moderò la pena de pragmatica ſin cauſa, a fin de que el condenado conſintieſſe la ſentencia, y le pagaſſe ſu parte, ò ſi compraſſe barato de los ſubditos, o les vendieſſe caro alguna coſa, aora ſean litigantes, ò no; y en otros caſos que refiere la *leg.*1.*& per totum tit.D.& C.ad l. Iul.repetund.* Puteo *de ſynd.verb.Officialis*, Boſsius *d.tit.de officiali*

cor-

corrupto, Mascard. *de probation. 1. par. verb. Barateria, concl. 164. nu. 1. & 7.* Gregor. Lopez *in leg. 25. verb. Casi, tit. 22. part. 3.* Tiber. Decian. *lib. 8. crimin. cap. 32.* Tusch. *lit. B. concl. 26.* Matienço *in dialog. relat. 3. part. cap. 24. & seqq.* Bobadilla *d. cap. 1. num. 228.* & novissimè Gabriel Berartus *in speculo visitationis, cap. 17. per totum.*

79 Y dizese * Barateria de *Barato,* y Barato del verbo latino *Paratum,* como lo sienten Covarr. y el Brocense, quasi cosa que se halla aparejada, y con comodidad. De donde dize el mismo Covarrub. *Barateria vale tanto, como dexarse cohechar el Iuez, comprando las cosas a menos precio.* Aunque tambien podriamos intentar, que se dixo *Barato,* quasi *vadat raptum,* como cosa que se lleva hurtada, y sin precio, y como se dize, *và de valde, vade rapto.* Pero Deciano *d. cap. 32.* refiriendo a Paulo Castrense, Amodeo, y otros, dize, que *est nomen ab vsu inventum, vocabulo, inde ducto, quòd vulgari sermone Baratare sit commutare, quasi quod iustitia cùm pecunia commutetur, & dicitur tunc commiti ab officialibus, & administratoribus publicis, quando recipiunt aliquid à privato, vt faciant non facienda, vel omit-*
80 *tant facienda.* Quod autem * prædicta delicta transeant ad hæredes iudicis corrupti, vel Baratarij, no solo por el interès de las partes en lo mal llevado, sino tambien por lo tocante a las penas pecuniarias en que han incurrido, aunque con el difunto no se aya començado el pleito, ni hecho otra diligencia alguna, es caso formal de la *l. 2. D. ad leg. Iul. repetund.* ibi: *Datur ex hac lege, & in hæredes actio: intra annum dumtaxat à morte eius qui arguebatur, l. sciant iudices 2. C. eod.* ibi: *Sciant iudices super admissis proprijs, aut à se, aut ab hæredibus suis pœnam esse repetendam, d. l. ex iudiciorum 20. vers. Excepto, D. de accusat.* ibi: *Excepto repetundarum, & maiestatis iudicio, quæ etiam mortuis reis, cùm quibus nihil actum est, adhuc exerceri placuit, vt bona eorum Fisco vindicentur, l. vlt. D. ad legem Iul. pecul.* ibi, *& repetundarum,* quibus de iure nostro convenit, text. *in l. 8. tit. 1. p. 7.* vbi Montalvus, & Gregor. Lopez, ibi: *Qualquier oficial de aquellos, que ha poder de juzgar, ò de cumplir la justicia por mandado del Rey, que fiziesse tuerto a otro por precio que le dèn, ò dexasse de fazer, otrosi lo que deviesse, por algo que huviesse recibido, puede por ende ser acusado en su vida, è despues que fuere muerto, &c.*

81 Per quæ * iura ita aperte concludunt glossæ, & DD. *ibidem,* & est communis opinio, & practica totius mundi, secundum Bald. *in l. 1.*

C. ad

C. ad leg. Iul. repetund. Angel. *in leg. Iulianus, de iudic. & in leg. 1. de privat. delict.* Cathald. *de synd. q.* 243. *nu.* 156. Puteum *eod. tract. verb. Hæres, & verb. Multa,* Anton. de Fano *de pignor.* 2. *part. memb.* 4. *nu.* 124. *in fine,* Roland. *de invent. fol.* 167. *num.* 1. *& seq.* Aviles *in cap.* 4. Prætor. *verb. Entregare, num.* 12. *& in cap.* 1. *synd. gloss.* 1. *num.* 16. Matienço *in dialog. relat.* 3. *par. cap.* 25. *num.* 11. Villalob. *in commun. opin. verb. Hæres, num.* 2. *in fine,* Anton. Gom. *in d. cap.* 1. *num.* 80. *vers. Tertius casus,* Iul. Clar. *d. q.* 51. *vers. Sunt tamen,* Cyrill. *in summa crimin. rubr.* 28. §. 1. *vers. Quædam tamen,* Cald. *d. l. vnic.* 4. *part. num.* 32. *&* 5. *part. num.* 2. 16. *& seqq.* Peregrin. *d. lib.* 4. *de iure fisc. tit.* 5. *nu.* 31. *vers. Quintus casus est,* Farinac. *d. q.* 10. *limitat.* 12. *num.* 75. Thomas Grammatic. *vot.* 25. Avendañ. *respons.* 3. *num.* 1.

Donde dize,* que la pena deste delito, si el Iuez se cohechò en causa criminal, es perdimiento de todos sus bienes, si muriò sin herederos, y de las setenas, si los dexò, iuxta *l.* 25. *tit.* 22. *part.* 3. y si el cohecho fue en causa civil, demàs de los daños, è interes de la parte contra quien sentenciò torticeramente, es tenudo de pechar al Rey tres tanto de quanto recibiò, è de lo que le prometieran, iuxta *l.* 24. *eod. tit. & part.* quas benè explicat Matienço *in d. dialog. relat.* 3. *part. cap.* 33. y Bald. *in tract. de synd. num.* 29. donde dize: *Quod Barateria est inter maximas causas capitales,* & Paris de Puteo la llama hurto *in eod. tract. verb. Multa, num.* 6. 82

Idem tractant, & prosequuntur Tiber. Decian. *lib.* 8. *crimin. cap.* 38. *nu.* 37. Pet. Herod. *lib.* 9. *rerum iudicat. tit.* 3. *cap.* 10. *fol.* 355. *& cap.* 22. *fol.* 360. Menoch. *de arbitrar. lib.* 1. *q.* 86. *num.* 24. & Bobadill. *in Politica, lib.* 5. *cap.* 1. *nu.* 83. & eo non relato, licet translato, novissimus Gabriel Berartus *in specul. visitationis, cap.* 1. *num.* 21. En los quales lugares * hazen notable mencion de la Epistola de Plin. iun. *libr.* 3. 83
epist. 9. *ad Cornelium Minucianum,* donde refiere, que aviendo sido Cecilio Clasico Proconsul en la Provincia Betica, que oy es Andaluzia, cometiò en ella graves delitos, robos, y cohechos, y aviendo muerto antes de la acusacion, se dudò si se podria admitir; y dize Plinio, que se admitiò: y saliò sentencia en que mandaron separar los bienes, que constò que tenia antes de ir a la Provincia, y essos se dieron a vna hija suya; y todo lo mas, a los despojados, y agraviados en ella: *Nihilominus, vt erat provisum quidem anteà legibus, intermissum tamen, & post longam intercapedinem tunc reductum; Bætica*

in defuncti accusatione perseveravit. Et placuit Senatui bona Clasici, quæ habuisset ante Provinciam, à reliquis separari; illa filiæ, hæc spoliatis relinqui, &c. Y este juizio fue arbitrario, è irregular, como advierte bien Herodio *vbi supra*, y se fundò en que Clasico avia dexado memoria de lo que tomò, ò recibiò de cada vno de los Provinciales, y devian de bastar los bienes que adquiriò en el oficio para satisfacerlos; Porque sino tambien se avia de echar mano de lo demàs, como con gran justificacion lo declarò el Emperador Antonino Pio, qui vt ait Spartianus *in eius vita, cap.5. Ita liberis bona paterna restituit, si Provincialibus reddent, quæ parentes abstulissent.*

84 Mas riguroso fue * el Edicto del Emperador Honorio, que refiere Zosimo, vt quicunque sub Stilicone gesisset magistratum, eius facultates omnes, sine vlla alia cognitione Fisco addicerentur: Pero esto fue porque averiguò, que todos los que avian recibido oficios por mano deste Privado, los compraron con mucho dinero, y quiso persuadirse, que no dexarian de aver vendido lo que compraron. *Quod tamen*, como dize Herodio *vbi sup. adhuc iniquum fuit; nam despiciendi erant singuli. Poterant nonnulli esse abstinentes, licèt (vt hodie) venalia essent omnia.*

85 La razon * de que las penas pecuniarias destos delitos passen a los herederos, es la gravedad dellos, como lo advierten los DD. que se han referido. Y asi Quintiliano refiere de Cornelio Celso, que solia dezir, que en tales causas los reos no avian de hazer mas que negar (como dizen) a pie juntillas, *Causæ ambitus, ac repetundarum sunt huiusmodi, vt in ijs reus neget tantùm, quod obijcitur.* Y añade Asconio Pediano, referido por Pedro Herodio *lib.1. rer. iudic. tit.1. cap.24. Quis enim fateatur se Provinciam diripuisse? Qui ne indicio quidem obtinet impunitatem.*

86 Ciceron * *in orat. pro lege Manilia, col.4.* lo agrava aun mas, ponderando, que son embiados estos Magistrados para defender las Provincias de los enemigos, y con la codicia que llevan, proceden de suerte, que les hazen mayores daños, que ellos pudieran: *Quòd huiusmodi*, inquit, *in Provinciam homines, cùm imperio mittimus, vt etiam si ab hoste defendant, tamen ipsorum adventus in vrbes sociorum, non multum ab hostili expugnatione differant.* Y Casiodoro *lib.1. epist.8.* dize, que no ay cosa que mas infame, ni deslustre a los Iuezes, que suelen tener en venta, y perecha sus autos, y sentencias, co-

mo vestidos: *Primùm, quod maximè iudicem dehonestat, nundinatio à me fœda nescietur. Non enim verba mea more vestium suspensa venduntur*, y en el *lib.9.epist.19.* no se contentò con llamarla *fœda*, sino *fœdissima: Teneant iudices legitimas districtiones, votum fœdissimæ venalitatis abijciant. Metus cuncta componit, si reus crimen in iudicante non invenit.*

Annæo Roberto * *lib.1.rerum iudicat.cap.10.fol.61.* dà otra razon, nimirùm, que es muy conveniente que esto se practique, y execute assi, porque escarmienten los vivos, en ver que aun no se escapan los muertos de el rigor, y censura de las leyes en esta parte, y alega aquello de Optato Milevitano *lib.6. Ut terreatis vivos, malè tractetis, & mortuos*, y pudo alegar otro lugar mucho mejor de Quintiliano *declamat.274.* cuius ego memini *in tract.de parr.lib.1.cap.2.pag.6. Non satis putaverunt maiores, eas pœnas constituere, quas possit aliquis excipere in vita: multos magis tangit sepultura: ad cogitationem post se futurorum plerìque gravius moventur.* 87

Pero * no son menos dignas de memoria las palabras que el mismo Roberto añade, concluyendo este punto: *Nam etsi mors sceleratorum corpora iudicum sententijs, & magistratuum censuræ eximat: noverint tamen hæredes, etiam defuncto reo superesse gravia severitatis, iudiciorum vestigia, quibus posteritas doceatur, legibus & magistratibus parendum: Ne ipsam quidem mortem sceleratos pœna liberare: sed omnia vni iustitiæ perpetuo rationis, & æquitatis tenore subijci.* 88

Tambien son notables * las de nuestro Bobadilla *in Politica, lib.5.cap.1.num.83.* que abraçando toda esta materia, dize: *Que aunque regularmente con la muerte se acaban los delitos: pero por especial odio de los Iuezes, y ministros avarientos, cohechadores, barateros, y de malas mañas, dispuso el derecho, que pueda el Iuez de residencia hazer pesquisa contra ellos, y proceder de pedimiento de parte, y condenarlos, y apremiarlos a que paguen sus hijos, y herederos los cohechos, y los hurtos de las cosas publicas, sagradas, ò religiosas, y lo que en daño de la Republica, aunque sin corruptela ò torpeza hizieron, ò dexaron de hazer indevidamente, ò de lo que en daño de particulares, por precio, ò por respecto delinquieron, y que paguē no solo lo que el difunto recibiò, aunque los herederos no lo ayan recibido; pero tambien las penas pecuniarias, en que por ello incurriò.* 89

Destas penas de los cohechos, y baraterias * no se escusaràn los 90

herederos, por averse compuesto con las partes antes de la senten-cia, como tampoco se escusarà el difunto, segun la mas comun opi-nion, aunque ay algunos que dizen, que se podrà minorar en tales casos la condenacion, como refiriendo a muchos, lo resuelve Ma-tienço *in d. dialog. Relat. 3. part. cap. 25. num. 11.*

Septima, de los robos, fraudes, y alcances de las rentas Reales, ò publi-cas que los Iuezes huvieren tenido a su cargo.

91 LA septima * limitacion podemos poner en todos los casos que el Iuez, ò Governador ha delinquido en vsurpar, ò de-fraudar algo de las rentas, y caxas Reales, ò publicas, ò sagradas, ò otras cosas, cuya administracion ha tenido a su cargo, ò es alcança-do en las cuentas que se le toman dellas, tunc enim, aunque aya muerto, podràn ser convenidos sus herederos por la gravedad que en si encierran estos delitos, no solo a la satisfacion del interès de-llos, que esso es cosa muy llana, iuxta ea, quæ notavimus *sup. limit. 2. per totam*; sino tambien por las penas, y condenaciones pecunia-rias que estàn impuestas por derecho, y en q̃ incurriò el difunto por
92 averlos cometido, como * expressamente lo dize el text. *in l. vlt. D. ad l. Iul. peculatus, & de sacrilegijs, & de residuis*, cuius hæc sunt ver-ba: *Publica iudicia peculatus, & de residuis, & repetundarum, simili-ter adversus hæredem exercentur, nec immeritò: cùm in his quæstio principalis ablatæ pecuniæ moveatur.* Vbi ita notant DD. communi-ter, *leg. sciant iudices 2. C. ad leg. Iul. repetund.* ibi: *Aut à se, aut ab hæredibus suis pœnam esse repetendam.*

93 Et * idem dicitur de iure nostro Regio *in l. 7. tit. 1. par. 7.* ibi: *Esso mismo seria si alguno huviesse seido oficial del Rey, de aquellos que vàn a despender alguna cosa por èl, ò si fuessen de aquellos que han de coger, è recabdar sus rentas, è oviesse ende furtado algo, ò temudo de otra guisa por darlo a otro sin su mandado del Rey, ò lo oviesse metido en su pro del mismo, è con el del Rey, &c.* & *in l. 8. seq.* ibi: *E esso mismo dezi-mos que pueden fazer a todos los otros que furtassen alguna cosa reli-giosa, ò santa.*

94 Et * est communis opinio, & praxis omnium Doctorum, vt te-stantur omnes ferè DD. quos retuli *sup. num. 5.* & præcipuè Anton. Gom. *d. cap. 1. num. 80. versic. Quartus casus*, Iul. Clar. *d. q. 51. vers. Sunt*

tamen, Cyrill. *d. rubr.* 28. §. 1. *vers. Quædam tamen civiles actiones*, Puteus *in tract. synd. verb. Hæres*, & *verb. Syndicantur f parvo* 33. Peregr. *d. tit.* 5. *num.* 31. *in fine, vers. Sextus casus*, Cald. *d. l. vnica*, 2. *p. num.* 33. & 5. *part. num.* 43. & 44. Farin. *d. q.* 10. *limit.* 11. *num.* 74. Avend. *d. respons.* 3. *num.* 2. *vers. Secunda conclusio*, & *vers. Quarta conclusio*, vbi signantèr notat, *quod non solum res, vel quantitas, quæ ad iudicem pervenit, potest ab eius hærede exigi, sicut posset ab eodem iudice, sed etiam pœna peculatus, vel concussionis, vt probatur in d. l.* 2. *C. ad leg. Iul. repetund.* Tiber. Dec. *lib.* 8. *crim. cap.* 29. *nu.* 7. Bobad. *d. lib.* 5. *cap.* 1. *num.* 88. cuius verba retuli *sup. num.* 90. Gabriel Berartus *in spec. visitat. cap.* 1. *num.* 21. Pet. Herod. *rerum iud. lib.* 9. *tit.* 5. *cap.* 7. *fol.* 366.

Donde * refiere aquel grave caso de Publio Scipion Africano, que con aver servido tanto a la patria, fue condenado despues de su muerte a dar cuenta de los dineros que recibiò del Rey Antioco, y no los metiò en el Erario, y obligaron a que saliesse a la causa, y pagasse la condenacion a Lucio Scipion su hermano, y heredero, aunque èl, como dize Livio: *Processit, conquæstus post mortem P. Africani fratris eam exortam rogationem esse. Parum fuisse eum post mortem non laudari, nisi quoque accusetur, Carthaginenses contentos esse exilio Annibalis: Populum Romanum ne morte quidem P. Scipionis exatiari, nisi & ipsius sepulti fama laceretur, & frater insuper mactetur accessione invidiæ; Marcus Cato adhuc sua sit rogationem, & Nummios Tribunos auctoritate deterruit, ne adversarentur rogationi, &c.* 95

Y la pena * destos delitos, es muerte, ò por lo menos deportacion, y confiscacion de bienes, como lo dize la *l. peculatus pœna* 3. *ff. ad leg. Iul. pecul.* §. *item, l. Iulia peculatus, inst. de publ. iudicijs*, iunctis alijs, quæ latè tradunt DD. *ibidem*, Tiber. Decian. *d. lib.* 8. *crim. cap.* 30. & *seqq.* & Menoch. *de arbitrarijs, casu* 586. 96

Octava de la vsurpacion de los derechos Reales, y penas de comissos.

LA octava * se pudiera comprehender en la passada, pero por tocar derechamente al punto del pleito de que se trata, la he querido tratar de por si, y con mas especialidad. Y es, quando vn Juez, o otro qualquier Ministro Real, que puede ser visitado, ò residenciado, ha defraudado algunos derechos de alcabalas, ò almo- 97

xarifazgos Reales, ò otros semejantes, ò consentido que le quitassen, y extraviassen algunas cosas que avian caido en comisso, aora aya sido por quedarse con ellas, aora por dissimular que otros las llevassen, pudiendolas aprehender, y manifestar, como està probado que lo hizo Don Francisco Vanegas, siendo Cabo de las Galeras de Cartagena, en este processo, de cuya determinacion se trata.

98 Prædictis * enim casibus morte non extinguitur delictum, quin potiùs etiam contra hæredes, pro interesse, & pœna pecuniaria fraudati vectigalis, vel commissi agi potest, vt expressè docet Papinianus I.C. *in l. fraudati* 8. *D. de publican. & vectigal.* cuius hæc sunt verba: *Fraudati vectigalis crimen ad hæredem eius, qui fraudem contraxit, commissi ratione transmittitur*, y lo mismo dize la *l. commissa* 14. *eod. tit.* dando por razon: *Nam quod commissum est, statim desinit eius esse, qui crimen contraxit, dominiùmque rei vectigali acquiritur, ea propter commissi persecutio, sicut adversus quemlibet possessorem sic & adversus hæredem competit.* Quibus de iure nostro Regio convenit text. *in l. 2. tit. 4. & in l. 5. tit. 7. part. 5.*

99 Et latè * probant, & prosequuntur Bartol. Paulus Castrens. & reliqui DD. communiter in dictis iuribus, idem Bartol. *in d. l. ex iudiciorum, D. de accusat.* Cæpola *cons. 59. in civilibus*, Bertachinus *in tract. de gabellis part. 4. num. 31.* Bossius *in tract. de vectigal. tit. de fraud. vectigal.* Ant. Gomez *d. cap. 1. num. 8. vers. Sextus casus*, Peregrinus *d. tit. 5. num. 42.* Farin. *d. q. 10. limit. 16. num. 76. in fine*, Tuschus *litt. P. cons. 256. num. 5. & 39.* & est videndus Roland. *cons. 42. num. 3. lib. 3.* Grammat. *decis. 15. num. 8.* Colerus *de proces. executivis part. 1. cap. 3. num. 84.* Ioan. Borchol. *cap. vnic. de Regalib. nu. 48.* & latè Rosenthal *de feudis, cap. 5. conclus. 36. num. 2. & 3.*

100 Y aunque es verdad * que estos textos, y Autores hablan en los herederos del mismo dueño, que ocultò las cosas que avian caido en comisso, ò defraudado los derechos dellas: Lo mismo se ha de entender, y practicar en el que ayudò a cometer semejante delito, pues el derecho iguala siempre estos casos, y las penas dellos, *l. furti, §. penult. & l. qui servo, D. de furt. §. interdum, instit. de obligat. quæ ex delict. nascuntur, cap. qui cum fure, iuncta glos. ibi de furtis: Qui cùm fure patitur, occidit animam suam; non fur solùm, sed ille reus tenetur, qui furti conscius, quærente possessore non indicat.*

101 Especialmente * que esto corre con mas apretadas leyes, y obliga-

gaciones en el dicho Don Francisco, pues siendo Cabo de las Galeras Reales, y Ministro de su Magestad en ellas, con cargo, y salario tan honrado, para defenderle, y guardarle su hazienda, y derechos Reales, y no para vsurparlos, ò ayudar a otros que los vsurpassen, pecò, y delinquiò mucho mas gravemente que los mismos dueños, pues a ellos parece que les disculpa el deseo de poner en salvo sus mercaderias, y acomodar sus contrataciones, y ganancias dellas; y a èl le carga, y agrava la obligacion del oficio, arg. *leg. meminerint, C. vnde vi*, ibi: *Ne inde iniuriarum nascatur occasio, vnde iura nascuntur, cap. præcipuè* 11. *q.* 3. *cap. nulla* 25. *q.* 1. cum traditis à Mastrillo *de Magistratib. lib.* 6. *cap.* 1. *num.* 8. *& seqq.*

Vnde * Plinius iun. *in Panegyr. ad Trajanum* rectissimè inquit: *Magistratuum delicta gravius punienda esse, quàm plebeiorum*, & melius Cassiod. 1. *var. epist.* 18. *Oportet vos colere, & observare iustitiam, qui æquitatem populo dicere suscepistis, quando non licèt delinquere, qui alios creditur sub æquitatis regula continere: ne fiat exemplum pravum, qui electus ad laudabile cognoscitur institutum.* 102

Et magis * in nostris terminis *lib.* 12. *epist.* 1. hablando de Ministros militares, porque no se piense que a ellos les da mas licencia la professsion de su vida: *Edicta nostra in primis observa, ostende bonam te intendentibus viam. Nam cuius est iudicis custodire mandata, similer nostra videantur negligere constituta.* 103

Y en * el *lib.* 9. *epist.* 18. priva de oficio a los Ministros que vsā destas connivencias, ò dissimulaciones, y manda que paguen el interès de los derechos Reales, que por su culpa se huvieren perdido, quedando todavia en pie la pena en que incurren los principales: *Iudices igitur competentes ad quos potest admissum facinus pertinere, si invasorem cùm possint amovere protulerint tenere præsumpta, & adepti cinguli honore priventur, & Fisco nostro tantùm fiant obnoxij, quantum præsumptor potuisset addici. In auctoribus tamen facinoris manentibus constitutis.* 104

Et facit etiam * text. *in l. vlt. C. ne sanctum Baptisma iteretur*, donde se dispone, que el Iuez que dissimula los delitos, y haze (como dizen) buen passage a los delinquentes, incurra en la misma pena que ellos, ibi: *Quæ omnia ita custodiri decernimus, vt nulli iudicum liceat delatum ad se crimen minori, aut nulli coercitioni mandare: nisi ipse idem pati velit, quod alijs dissimulando concesserit.* Circa quem 105

text.

text. plura tradit Gregor. Lopez *in l.7. tit.4. & in l.27. tit.18. part.3.* Romanus *sing.78.* Puteus *de syndic. verb. Pœna, cap.3. nu.3.* Menchaca *lib.1. controvers. illust. cap.15. num.9.* Avend. *in cap.16.* Prætor. 2. *par. num.3.* Menoch. *de arbitrar. lib.1. q.96. num.10. & seq.* Iul. Clar. *in praxi, §. fin. q.85. nu.10.* & alij relati à Bobadilla *in Politica, lib.2. cap.10. num.57. pag.435.*

Nona, de los tratos, y contratos, y edificios de casas, y grangerias.

106 LA nona * abraça los tratos, y contratos de los Iuezes, y las compras, y edificios de casas, y otras qualesquier grangerias, y negociaciones que tuvieren, y vsaren con los subditos de sus goviernos, suponiendo que todo esto les està prohibido, asi por derecho comun, como del Reino, por si, y por interpositas personas, en tanto grado, que aun los Magistrados que residen en las Provincias fuera de la Corte, no les valdrà el dezir que tienen licencia del
107 Principe para poder hazer algo desto, como * expressa, y formalmente esta decidido *in l. vnica, C. de contract. iudicum. l. principalibus 33. D. si cert. pet. l. aufertur, §. quod à Præside, D. de iure fisci: l. non licèt, & l. qui officij, D. de contrah. empt. l. scriniarios, C. de numerarijs, & actuar. lib.12. l.5. tit.5. part.5. & cap.2. Prætor. leg.9. & 10. tit.35. lib.2. ordinam. l.2. tit.6. lib.3. Recop.* cum multis alijs, quæ præter antiquiores congessit Avendañus, & Avilès *in d. cap.2. Prætor.* Matienço omnino videndus *in Dialog. Relator.3. part. cap.25. cum seqq.* Bobad. qui alios plurimos refert *in Polit. lib.2. cap.12. num.34.*

108 Y para * los Oidores, Governadores, y otros Ministros de justicia, y hazienda Real de las Indias ay cerca desto muchas, y muy repetidas, y apretadas prohibiciones: Porque aviendose mandado publicar, y guardar en ellas el dicho *cap.2. de Corregidores,* que se promulgò el año de 530. el qual està impresso en el *lib.3. de las cedulas del Consejo, pag.1.* y en el *lib.1. p.352.* cuyas palabras son: *Ni assimismo durante el tiempo de su oficio del dicho Asistente, Governador, ò Corregidor, ni sus oficiales, por si, ni por otro compre heredad alguna, ni edifique casa sin nuestra licencia, y especial mandado en la tierra de su jurisdicion, ni vsen en ella de trato de mercaderia, so pena que el que lo contrario hiziere, pierda lo que asi comprare, ò edificare, ò tratare, y se aplique a nuestra Camara.*

Vien-

Viendo que esto no se guardava como convenia, se despachò cedula el año de 1549. que està *d. lib.* 1. de las impressas *pag.* 345. en que se renovò, y agravò la pena, estendiendola a perdimiento de los oficios, por estas palabras: *Porque vos mando, que agora, ni de aqui adelante ninguno de vosotros entendais en armadas, ni descubrimientos, ni tengais grangerias de ninguna suerte de ganados mayores, ni menores, ni estancias, ni labranças, ni minas, ni tratos de mercaderias, ni otras negociaciones, ni tratos, por vosotros, ni en compañia, ni por interpositas personas, directa, ni indirectamente, ni os sirvais de los Indios de agua, ni yerva, ni leña, ni otros aprovechamientos, ni servicios, directa, ni indirectamente, so pena de la nuestra merced y de perdimiento de vuestros oficios.*

Esta cedula se mandò cumplir, sin embargo de suplicacion, por otra de Valladolid, a 16. de Abril de 1550. y por otra de dos de Mayo del mismo año, que està *d. 1. tom. pag.* 346. se agravò la pena, declarando, que los Oidores, ò Ministro que contraviniessen a las dichas prohibiciones, *por el mismo caso ayan perdido, y pierdan sus oficios, y todo lo que contrataren, y grangerias que tuvieren, y mas mil ducados, lo qual aplicamos en esta manera: las dos partes para nuestra Camara, y Fisco; y la otra tercia parte para la persona que lo denunciare.* Y añade, *que tāpoco puedan tener casas proprias, ni labrarlas, ni tiendas, ni huertas, ni estancias de ovejas, ni sēbrar trigo, ni maiz, aunque se diga q̄ es para comer en sus casas, ni dar dineros a cēso al quitar, ni perpetuos, porque estē mas libres de todos tratos para hazer mejor sus oficios.*

Por otra cedula de 9. de Mayo de 1565. *d. 1. tom. pag.* 347. se mandaron guardar las passadas, y que se quitasse al Doctor Puga, Oidor de Mexico, vna casa que estava labrando.

Por vn capitulo de instruccion, dada a Don Martin Enriquez, Virrey de la Nueva-España, se le advirtiò de las cedulas referidas, y que las hiziesse guardar precisa, è inviolablemente. *d. 1. tom. pag.* 348. Y en las planas siguientes se hallaran otras muchas cedulas, ordenanças, y capitulos de instrucciones, que repiten lo mismo, aunque por lo tocante al alquiler, y comprar casas, parece que se les dispensò a los Oidores de Mexico, por cedula de 563. mientras se edificavan las Reales en que avian de posar.

Estas cedulas * se renovaron vltimamente por vna de postrero 109
de Agosto de 1619. años, y se estiende a los Secretarios, y Familiares

de los Virreyes, Oidores, Alcaldes, Fiscales de las Audiencias, y a los Escrivanos deCamara, y Relatores dellas; y se añade: *Que la probança de semejantes excessos sea de los testigos, y con las calidades que se dispone por derecho en la probança de los cohechos, y baraterias de los Iuezes, y otros Ministros.*

110 Hallanse recopiladas * las dichas cedulas en el Sumario de las leyes de las Indias, que aora imprimiò el señor Licenciado D. Rodrigo de Aguiar, *l.42.tit.15.lib.2.fol.92.*

111 En el Perù * ay ordenanças aun mas particulares, hechas por los Virreyes Don Francisco de Toledo, Lope Garcia de Castro, Marques de Cañete, y Marques de Montesclaros, en que se prohiben todas suertes de tratos, contratos, tragines, y grangerias a los Corregidores, assi con Españoles, como con Indios, agravando mas las penas que se han referido; y se manda, *que quando fueren recibidos al vso de sus oficios, hagan juramento de que las cumpliràn, y guardaràn.* Y el Conde de Monterrey proveyo auto, para que este juramento se pusiesse al pie de los titulos que se diessen a los dichos Corregidores, porque en ningun tiempo pudiessen alegar ignorancia.

112 El mismo juramento * se toma en el Consejo a todos los que vàn proveidos desta Corte, como consta de su estampa, que entre las demàs clausulas tiene vna, que dize: *Y no tratareis, ni contratareis por vos, ni por interpositas personas, &c.*

113 Las razones * que pudieron mover a los Autores de tantas leyes, y ordenanças que prohiben estas contrataciones de los Iuezes en sus distritos, son muchas, y las ponen comunmente los DD. *in d. l. principalibus, D. si cert. pet.* especialmente Alciato *num.1. & seqq.* Matienç. *d. dial. relat.3. part. cap.27. num.2.* Avilès, & Avendañ. *in d. cap.2. Prætor. num.22.* Anton. Gomez *2. var. cap.14. nu. fin. vers. Sextò,* Petr. Greg. *lib.21. syntag. cap.5. num.12. & lib.36. cap.28. num.11.* Tib. Decian. *lib.8. crim. cap.22. num.2.* & plures alij relati per Bobadill. *d. lib.2. cap.12. num.34.*

114 Pero * la *d. ced.* del año de 550. puso la que se ha visto: *Porque estèn mas libres de todos tratos para hazer mejor sus oficios, y entender en la administracion de justicia, que les està encargada, y cometida.* Y recogiendo las demàs, se puede dezir, que esta prohibicion se funda en tenerse por impossible, que vn Magistrado vse de estas contrataciones entre sus subditos, ò edifique casas, sin que con la mano del

ofi-

oficio aventaje en todo sus comodidades, en daño de aquellos de quien compra, ò con quien negocia, quitandoles la libertad, que es tan necessaria en los contractos, *l.* 1. cum similibus, *de pact.* y obligandoles con la autoridad del cargo, a que le dèn las cosas a menos precio, * quod est donare, *l. vir vxori* 17. *D. ad Vellei.* cum latè congestis 115
à Tiraq. *in l. si vnquam, verb. Donatione largitus, n.* 3. *C. de revoc. donat.* & Hieronym. Franco *in l. imaginaria, D. de regul. iur.* y a que no se atrevan a contradecirle, por el miedo, y respeto que es forçoso le tengã, * quod proximè ad dissensum accedit, *l. vlt. C. de eo quod met.* 116
causa, l. 1. §. *quæ onerandæ, D. quarum rer. actio non detur, l. penult. D. de furtis, l. si mulier* 21. §. *vlt. D. de eo quod. met. causa,* ibi: *Quia quamvis, si liberum esset noluissem, tamen coactus volui, sed per Prætorem restituendus sum;* y por esto dixo muy bien la *l. vnica, C. si rector provinciæ: Quod ij, qui provincias regunt, sola dignitate solent esse terribiles.* Y Bobadilla *d. lib.* 2. *cap.* 12. *num.* 34. *& seqq.* & *lib.* 5. *cap.* 1. *num.* 228.
Que no * puede vn Iuez vsar de estas contrataciones entre sus sub- 117
ditos, aora sean litigantes, ò no, sin que aya algun genero de impression, ò contusion, ò incida en especie de cohecho, ò barateria.

Pero * nadie pudo dezir esto mejor que Ciceron en la *oracion* 9. *in* 118
Verrem, lib. 4. *post princip.* donde aviendo referido las estrechas prohibiciones de los antiguos Romanos, para que ninguno, qui cum potestate, aut legatione in provincia esset, comprasse en ella cosa alguna, añade: *Quæ fuit causa, cur tam diligenter nos in Provincijs ab emptionibus removerent? Hæc indices, quòd putabant ereptionem esse, non emptionem, cum venditori suo arbitratu vendere non liceret. In Provincijs intelligebant, si is, qui esset cum imperio, ac potestate, quod apud quèmque esset, emere vellet, idque ei liceret; fore, vti quod quisque vellet, sive esset venale, sive non esset, quanti vellet auferret.* Y poco despues dize, que estas no son compras, sino simulaciones, en que interponen los Magistrados toda la autoridad, y fuerza de sus oficios, y con cuyo color despojan a los que devieran defender, y amparar de agenas injurias: *Teque ista simulatione emptionis, vi metu, imperio, fascibus, ab homine eo, quem vnà cum cæteris socijs, non solùm potestati tuæ, sed etiam fidei populus Romanus cum miserat eripuisse, atque abstulisse.*

Tambien se dà otra razon * en las dichas cedulas, y en especial en 119
las ordenanças de las Audiencias del año de 1550. y de 1563. *d.* 1. *tom.*

*pag.*349. Nempè, que teniendo consideracion a que no avian de tratar, ni contratar, *se les mandaron dar salarios tan competentes con sus oficios, y cargos, y que assi de ellos tan solamente se han de aprovechar, y gozar*, quæ ratio sumpta videtur ex illo, Lucæ 3. *Neminem concutiatis, nèque calumniam faciatis, & contenti estote stipendijs vestris*, & ex *l.milites, C.de locato.* Et ex alijs traditis a Puteo *de syndic. in princip.cap.de excess.milit.* A que alude Cassiodoro *lib.6.epist.*23. diziendo: *Ideo enim tot emolumentorum commoda ferimus, vt securitatem provincialium colligamus. Messis nostra cunctorum quies est, quam non possumus aliter recordari, nisi vt subiecti non videantur aliquid irrationabiliter perdidisse*, & *eod.lib. epist.*22. hablando de los soldados: *Non permittas milites esse possessoribus insolentes. Annonas suas sub moderatione percipiant, causis non misceantur extraneis.*

120 Per quam rationem, * se prohibe tambien, que los Iuezes no puedan llevar presentes, y dadivas, aunque sean de poca cantidad, ò de esculentis, ò poculentis, como lo dize Iustin. *in auth.vt iudices sine quoquo suffrag.§.scriptum exemplar, collat.*2. & alijs relatis a Avend. *de exeq.mandat.cap.*2.*nu.*3. Boerius *q.*153.*nu.*25. Matienço *in dialog. relat.*3.*part.cap.*32. Avilès *cap.*1.*Prat.nu.*10. Misynger *cent.*2.*obs.*75. & Caldas Pereir. qui idem refert ex ordinat. Lusitaniæ *in d.l.vnic.* 5.*part.num.*21. & 22.

121 Supuesto lo referido, * es aora de ver, si las penas pecuniarias de los dichos tratos, y contratos de Virreyes, Oidores, Governadores, Oficiales, y demas Ministros, prohibidos de negociar, y comerciar por las dichas cedulas, passaràn a sus bienes, y herederos, aunque ellos ayan muerto antes de visitarles, ò residenciarles en la dicha razon.

122 Y verdaderamente * el punto es nuevo, y no he hallado ley, ni Autor que le toque in individuo; porque Avendañ. *d.resp.*3.*nu.*4.*vers. Decima conclusio*, solo trata del Iuez que cometiò algun dolo en los contratos, que pudo hazer licitamente durante el oficio, iuxt. *d. l.vnic.C.de contract.iudic.* y resuelve: *Quod ratione dicti doli potest post mortem syndicari, & hæres eius ad interesse conveniri, vt in l.*3 *tit.* 16.*part.*7. Pero todavia tiene, a mi parecer, facil resolucion, ex supra relatis.

123 Lo primero, * porque si en estas contrataciones necessariamente re ipsa inciden, y se hallan cohechos, y baraterias, como queda

pro-

probado, venimos a eſtar en los terminos de los textos, y Autores alegados *ſup.limit.6.num.*80. *&* 81. los quales expreſſamente concluyen, que las penas de los dichos delitos paſſan a los herederos.

Y no obſta * ſi ſe dixere, que las dichas leyes ſon penales, y odioſas, y que aſsi no ſe ha de hazer extenſion de vnos caſos a otros, etiã ex identitate rationis, *cap.in pœnis, & cap.odia, de regul.iur.in 6.l fin. C.de interdict.matrim.* cum late traditis a Villaguta *in tract. de extenſ.leg.pœn.1.part.per totam.* 124

Porque eſta regla * ſe limita de muchas maneras, y la vna es, quando la ley odioſa, y penal mira al bien de la Republica, ò del alma, porque evita pecados, como ſucede en eſta de que ſe trata, tunc enim benè fit extenſio ex paritate rationis, vt per gloſ. *in cap.ſciant cuncti, verb. Ad alias, de elect.lib.6.* Roman.*conſ.*101. Pechium *in d. cap.odia, num.7.* 125

La ſegunda, * quando ſino ſe admitieſſe la extenſion, ſe podria facilmente elidir, y fruſtrar la dicha ley penal, y vendria a quedar ſin efecto, como ſucederia en eſte caſo, pues lo que los Iuezes no pueden llevar por titulo de cohechos, ni baraterias, lo llevarian por via de contrataciones, y negociaciones ilicitas, quod permittendum nõ eſt, ex traditis *in cap. quæcumque in fine, de vſuris*, donde por eſta cauſa la prohibicion de teſtar en el vſurario, ſe eſtiende a que tampoco pueda hazer codicilos, ni donaciones cauſa mortis, *l.ſed Iulianus, D.ad Macedon.* vbi S.Conſultum Macedonianum de mutua pecunia loquens, & quod odioſum eſt, etiam ad vinum, oleum, byſſum, & reliqua extenditur: quæ ita data ſunt vt his diſtractis pecunia acciperetur, & congerit plura alia more ſuo Tiraquel. *poſt leg.connub. gloſ.5.num.*115. 126

Vbi hinc * practicabiliter infert, que la ley, ò eſtatuto que prohibe a las mugeres caſadas hazer contratos, y obligaciones ſin licencia de ſus maridos, ſe ha de eſtender a que tampoco puedan hazer confeſsion de deudas antecedentes, porque ſino, vendrian a conſeguir por eſta via lo que ſe les negava por la otra, contra reg.text. *in cap.cum quod vna via, de reg.iur.in 6.* 127

Demas deſtas limitaciones * ſe dàn otras no menos ciertas, y concernientes a nueſtro intento; nempè, quando ſi non daretur extenſio, reſultaret abſurditas; vel quando caſus qui extenditur ſecundum communem vſum loquendi ſub expreſſo continetur, vel quan- 128

do fit extensio ad connexa, & in iure æquiparata, de quibus agitur *in l.librorum,D.de legat.*3.& in multis alijs iuribus relatis à Philipp. Franco *in cap.*1.*de temp.ordin.lib.*6. Everar.omnino videndus *de locis argum.in loco à ratione legis larga,*§.*tertio casu principali*, Pechio *vbi sup.nu.*6.*&* 7.& latissime Villaguta *d.tract.de extens.leg pœnal.* 2.*part.cap.*1.*& seqq.*

129 Y bien se vè * el absurdo que resultaria en este caso, sino se hiziesse la interpretacion que dezimos, y quan iguales corren estos delitos, pues, como queda advertido, vnos entran en otros, y la *d.ced.* del año de 619. las equipara en quanto a las probanças, disponiendo, que se puedan probar, ò prueven las contrataciones de los Ministros con los testigos, y calidades que las leyes disponen en los cohechos. Vnde sumus in regula iuris quæ docet nihil referre, quid ex æquipollentibus fiat, *l.mulier in princ.D.ad Trebell.l.si mater*, vbi glos.*C.de inst.& substit.l.*1.*D.de legat.*1.*l.si socer à genero,in princip.* & ibi glos.& Bald.*D.solut.matr.*cum innumeris alijs, quæ doctè, & vtiliter congerit Everar.*in loco à pari p.*104.*& in loco ab æquipollen.* *pag.*532. & Cardin.Tuschus,*verb.Æquiparatorum idem est iudicium, conclus.*308.

130 Lo segundo, * porque quando lo que se ha dicho tuviera alguna respuesta, que no la tiene, supuesto que estas penas, y condenaciones de los Iuezes tratantes, y contratantes estàn impuestas *ipso iure*, vel *ipso facto*, como consta de las dichas leyes, y cedulas referidas, y especialmente de la del año de 550.ibi: *Por el mesmo caso ayan perdido, y pierdan sus oficios, y todo lo que contrataren, y grangerias que tuvieren, y mas mil ducados, los quales aplicamos, &c.*

Venimos a estar en la verdadera, y comun opinion de muchos
131 Autores, * los quales resuelven, que stantibus prædictis clausulis, vel alijs similibus, se pueden pedir, y cobrar las penas, y condenaciones pecuniarias de los bienes, y herederos, ò fiadores del difunto, aunque en su vida no se le huviesse puesto demanda, ò començado la pesquisa, visita, o residencia, por la qual resulta culpado.

132 Esta doctrina * es muy considerable, y general, no sòlo para este caso de las contrataciones, sino para los demàs de cohechos, baraterias, fraudes de haziendas, comissos, y derechos Reales, y otros que dexamos apuntados, y suelen de ordinario incidir en las residencias, porque en todos, ò casi todos està impuesta la pena ipso iure,

co-

como parecerà por las leyes, cedulas, y ordenanças que dellos tratã.

Y se prueva expressamente * por el text. *in l. Caius, D. ad Syllan.* 133
donde la pena del indigno, por ser impuesta ipso iure, se cobra del heredero, *d. l. ex iudiciorum, vers. Adeo, D. de accusat.* ibi: *Adeo vt divus Severus, & Antoninus rescripserint, ex quo quis aliquod ex his causis crimen contraxit, nihil ex bonis suis alienare, aut manumittere eum posse, l. 3. §. quod autem, D. quod quisque iuris*, donde se dize, que la pena de aquel edicto passa al heredero, y la glossa dà por razon, *quòd incurritur ipso iure.* Idem probat text. *in auth. de incest. nupt. in princ. cap. 1. de homicid. lib. 6. cap. accusatus, §. penult. iunct. cap. cùm secundum leges, de hæreticis, eod. lib.*

Et probant, ac latè prosequuntur * Bartol. Bald. Alex. Ias. & alij *in* 134
d. §. quod autem, idem Bald. *in l. quæ sub conditione, §. fin D. de condit. inst.* & *in l. data opera, col. 14. in fine, C. de his qui accus. pos.* & melius *in rubr. C. si pend. appellat.* vbi notabiliter inquit: *Quòd quando confiscatio fit ipso iure, mors non extinguit pronuntiatum, nec impedit pronuntiandum.* Barbacia qui more suo plurima cumulat, *cons. vlt. vol. 1.* vbi concludit: *Quod quando post mortem alicuius occurrit quæstio bonorum ex causa delicti, potest quidem de delicto quæri, non quoad pœnam corporalem, sed quoad bona applicandæ vni, vel alteri.* Et adducit *l. fin. C. de adulter.* & quod ibi notant Cyn. & Bald.

Eandem etiam * sententiam tenent plurimi alij, quos refert, & 135
sequitur Dueñas *d. regul. 13. limit. 2. &* 10. Anton. Gom. qui testatur de communi, *d. lib. 3. de delict. cap. 1. num. 80. vers. Sextus casus*, latissimè Tiraq *in l. si vnquam, verbo Revertatur, num. 241. C. de revocand. donat.* Iul. Clarus *q. 51. vers. Scias etiam*, Ossascus *d. decis. Pedem. 149. num. 2. in fin.* Ioseph. Ludovic. *in commun. opin. concl. 3. vers. Ampliatur hoc*, vbi concludit, *quòd est communis practica totius Italiæ*, Farinacius, qui alios plurimos congerit *d q. 10. num. 68. limit. 9.*

Quibus * addo D. Greg. Lopez *in d. l. 25. tit. 1. p. 7. verb. Assi como, in fin.* & D. Covarr. *in 4. 2. part. cap. 6. §. 8. num. 6.* donde tiene esto 136
por tan cierto, que aun pone en questiõn en el numero siguiente, si se deveran al Fisco los frutos, y rentas de las haziendas que se dan por perdidas, o confiscadas, *ipso iure*, desde el dia que pareciere averse cometido el delito.

Quòd autem * lex, vel statutum videatur pœnam ipso iure imponere, quando vsa de las palabras que se hallan en las dichas cedu- 137

las,

las, nimirum, *por el mismo hecho, por el mismo caso*, vel illis, *ayan perdido, y pierdan*, ò de otros qualesquier terminos, y vocablos que signifiquen privacion, y confiscacion desde luego, y denoten tiempo preterito: fue doctrina magistral de la glossa *in d.l.3.§.quod autem, D.quod quisque iuris*, quam sequuntur scribentes *ibidem*, Bartol. *in l.commissa, D.de publ.& vectigal.& in d.l.ex iudiciorum, & in l.1. D.de privat.delict.& in l.Imperator, D.de iure fisci*, vbi Alex.plures concordantes adducit, Bald.*in d.l.1.num.6.* Angel.*in l.vnic.C.ex delict.defunct.col.2.* Decius *in l.pupillum, §.in hæredem, de reg.iur.* Alexand.& alij noviores *in l.si quis maior, C.de transact.* latissimè, & elegantissimè Felinus *in cap.Rodulphus, num.48.cum seq.de rescript.* Socin.iun.*cons.68.num.38.vol.3.* Tiraq.*d.verb.Revertatur, num.298.* Menoch.*cons.99.num.158.vol.1.* & pulchrè Curtius senior *cons.30.* don-
138 de dize, * que aun bastarà que la ley, ò el estatuto aya vsado de palabras enixas, y geminadas en la imposicion de la pena, ò confiscacion, para que se entienda que se incurre ipso iure, & idem observat Peregrin.*d.lib.4.de iure fisci, tit.5.num.7.* & remissivè Farin.*d.quæst. 10.num.71.*

139 Lo tercero, * porque yendo, como vamos, y devemos ir con lectura de que estas leyes, y ordenanças penales, que prohiben las contrataciones, y negociaciones de los Iuezes son justas, y convenientes para el buen govierno de la Republica, y que no se contentando con poner las dichas penas ipso iure, como se ha visto, passan a obligarles a que las juren: Podemos intentar, que no se ha de atender en la practica, y execucion de ellas el rigor, ò sutileza del Derecho Civil, quo inspecto regulariter delicta morte solent extingui, sino el
140 derecho Canonico: Segun * el qual los herederos estàn siempre obligados a descargar la conciencia del difunto, y satisfacer las penas, condenaciones, è interesses que quedò deviẽdo por sus delitos, aunque digan que por razon del tal delito no ha entrado en su poder cosa alguna, ò que al difunto no se le pidiò en su vida, ò que muriò sin confessarlo, ni declararlo. Maximè interveniente materia observationis iuramenti, iuxta notata per DD. *in cap.1.de novi oper. nunt.* Paul.de Castro *cons.29.col.2.vol.2.* Gratũ *lib.2.resp.38.in princ.* Bellonum *cons.15.num.2.* & alios relatos à Seraphin.*de priv.iuramen. priv.21.num.16.& priv.48.num.20.*

141 Esta limitacion * es assimismo general, y se deve observar para

los

los demàs delitos de cohechos, y baraterias,y fraudes que los Iuezes ayan cometido, por donde queden obligados a pagar,ò restituir, y satisfacer algo al fisco, ò a otros particulares, y se saca del text. *in cap.vltim.de sepult.cap.in litteris,de raptor.cap.tua nos,de vsur.* & ex communi omnium ferè DD. opinione, quam resolvit Anton. Gomez *d.cap.1.num.85.in fine*, Domin.Præs.Covar.*lib.3.var.cap.3.nu.7.*Dueñas *d.reg.13.num.12.* Iul.Clar.*d.q.51.vers.Ulterius quæro*, Ossascus omninò videndus *decis.Pedem.152.nu.5.* Villalob.*in compend.commun.opin. verb.Hæres num.2.* Phanutius *de inventar part.7.num.69.* Farin.*d.q.10.num.60.limit.8.* Tuschus *litt.P.conclus.256.num.9.& seqq.& litt.H.conclus.68.num.8.* Andr.Gail.*de pace publica, lib.1.cap.20.num.12.& num.22.* Tiber.Decian.*lib.2.crimin.cap.19.nu.15.* & omnium optimè Petr.Barbos.*in l.si filius familias, de iudicijs, ex num.138.vsque ad num.152.*& Caldas Pereir.*in d.l.vnica,C.ex delict.defunct.4.part.num.2.cum seqq.* Donde dizen, que es comun de casi toda la escuela de los Canonistas, y Legistas, y mas pia, y segura, y que si huviesse muchos herederos, cada vno estaria obligado, y podria por esta causa ser convenido insolidum, saltem por toda la cantidad que constasse averle pertenecido de la herencia.

Y aunque * el derecho Canonico, quando es contrario al Civil, 142
no se suele guardar sino en las tierras de la Iglesia, en este caso porque concierne al alma,y exoneracion de consciencia, se ha de guardar en todos los lugares,y fueros, iuxta communem opinionem, de qua per Rolandum *cons.99.num.23.vol.3.* Villalob.*in commun.opin.litt.C.verb.Contrarietas,num.195.* & plures apud Farin.*vbi supr.num.64.vers.Limitando rursus*,Bertazol.*cons.362.lib.2.crim.* Covar.*lib.3.var.cap.3.num.7.*& Seraphin.*de privil.privil.48.num.10.& privileg.66.num.2.& 3.& privileg.86.num.5.*

Esta opinion serà mucho mas cierta, è infalible, si admitimos la de Abad Panormitano *cap.1.nu.11.de constit.*vbi inquit *Quòd quando lex imponit pœnam ipso facto, vt quia ipso facto publicat bona alicuius, non potest ille retinere bona publicata cum bona conscientia.quia ius est statim acquisitum fisco, vt notatur in l.commissa,de publican.& vectig.& in cap.2.de præscript.lib.6.* Quem sequuntur Felinus *ibid.num.43.*Decius *num.2.*Corneus *cons.69.num.39.vol.2.* Alfons.a Castro *de leg.pœn.lib.2.q.10.*Anton.Gom.*3.tom.var.cap.2.nu.4.*& plurimi alij quos latè more suo congerit Tiraq.*in d.l.si vnquam, verbo*

Re-

revertatur, num. 236. Mench. *controvers. vsufreq. cap.* 7. Hieron. Zevallos *pract. comm.* 1. *tom. quæst.* 113. & 2. *tom. q.* 687. & novissimè Nicol. Garc. *de benef.* 2. *tom. part.* 11. *cap.* 1. *num.* 11.

143 Y aunque * la dicha opinion tenga en si alguna dificultad, por la diversidad que ay de ellas, en si la ley penal obliga en el Fuero de la conciencia, etiam pœna imposita ipso iure, quando la condenacion se haze in bonis proprijs, & iam quæsitis del condenado, vt constabit ex glossa, & Doctoribus *in cap. fraternitatis* 12 *q.* 2. & ex innumeris Auctoribus de hac quæstione tractantibus, quos refert Tiraq. *vbi supra*, Petr. Cenedus *collect.* 2. *ad decretum, num.* 2. Zevallos *d. q.* 687. & novissimè Thom. Sanchez *in summa, lib.* 2. *cap.* 22. *q.* 2. & *cap.* 26. *num.* 7. Salas *de legib. disput.* 15. *sect.* 2. & 3. & copiosissimè Garcia *vbi sup. num.* 9. & *seqq.* Todas las opiniones cessan quando ay sentencia declaratoria de que se ha incurrido, y deve pagar la pena: porque entonces no se puede poner duda, en que se deva, y aya de pagar etiam en el Fuero de la conciencia, vt post alios resolvit Tiraq. *vbi sup. num.* 291. Zevallos *d. q.* 687. *in fine*, & Garcia *num.* 12. y luego tratarèmos, si, como, y para que efecto se requiere sentencia declaratoria en estos casos de visitas, y residencias, y para las condenaciones de ellas, que ipso iure, vel facto se hallan impuestas.

Et tandem non videtur, que ya oy pueda dudarse en el Consejo
144 Real de las Indias, * que los cargos de tratos, y contratos, y edificios de casas se puedan hazer, y hagan a los Oidores, y Governadores, y Corregidores difuntos, y se cobren las penas dellos, de sus bienes, herederos, ò fiadores. Porque assi se ha practicado de muchos años a esta parte en contraditorio juizio en los casos que se han ofrecido, y yo tengo noticia de tres, cuyos autos estàn en mi poder. El primero contra el Licenciado Alcaraz, Oidor de Manila, que se le imputava aver tratado, y contratado, y labrado vna casa. El segundo contra Don Marcos Guerrero, Oidor de Mexico: Y el tercero, que aora se acaba de sentenciar, contra Don Iuan de Silva, Governador de Filipinas, cuya residencia se publicò, y tomò despues de su muerte, y por vn cargo de ciertas contrataciones, que se verificò con algunos testigos, y papeles, y con vna clausula de su testamento, en que el diò luz de ellas, y declara que personas le deven lo procedido: fue condenado en todo el interès de las dichas contrataciones, que montò mas de treinta mil ducados. Por donde podemos

de-

dezir, que yà se ha introducido costumbre, que tiene fuerza de ley, *l. de quibus, & l. cum de consuetudine, D. de legibus*, y siendo interpretativa, o declaratoria del derecho, que en esta parte se pudo tener por dudoso, ò obscuro, se prescribe por tiempo de diez años, y aun en menos, si ay algunos actos conformes, vt constat ex traditis à Burgos de Paz *cons. 3. num. 9.* Molina *de primogen. lib. 2. cap. 6. nu. 58. & 59.* Decian. *cons. 44. per tot. vol. 2.* Surd. *cons. 335. nu. 26. & 27. vol. 3.* cum pluribus alijs, que Ego latè adduxi *in meo tract. de Ind. iure lib. 2. cap. 24. num. 86. & seqq. & lib. 3. cap. 1. num. 24. & 25.* & iterum *cap. 2. num. 45.* vbi cum Abbate, & alijs resolvo, legem dubiam ita per consuetudinem interpretari, vt à tali consuetudine non sit recedendum, licèt postea appareat legem id non sensisse.

Y esto es mas cierto, siendo la interpretacion de vn tan grave Senado, cuius sententiæ venerandæ, & imitandæ sunt, *l. 1. § si vir, D. ad Syllanian. l. filius fam. D. de falsis*, cum alijs, quæ vltra DD. *ibidem.* congessit Pet. Herodius *in præfat. ad lib. rerum iudicat.* Pinel. *in l. 2. C. de rescind. 2 part. cap. 4. nu. 2.* Gam. *decis. 228.* Franchis *decis. 91. num. 16. part. 1.* & Perez de Lara *de anniverʃ. lib. 1. cap. 10. num. 43.*

Dezima, de los casamientos que los Iuezes, y Ministros contraen, ò dexan contraer a sus hijos, estandoles prohibidos.

LA dezima * se puede poner en los casos en que los Virreyes, Oidores, Alcaldes, y Fiscales de las Indias se casan en sus distritos, ò dexan, y consienten casar a sus hijos, ò los Governadores, y Corregidores, y sus Tenientes, durante el tiempo de sus oficios. 145

Porque esto * les està prohibido estrechissimamente, assi por derecho comun, y del Reino, como por cedulas muy apretadas, y repetidas, que para esto en diversos tiempos se han despachado, *l. si quis officium 38. l. qui in provincia 57. l. præfectus 63. l. eos 65. D. de ritu nupt. l. vnica, C. si rect. provin. l. vnica, C. si quacumque præd. potest. l. 2 tit. 14 part. 4. l. 25. tit. 4. lib. 2. Recop. & pluribus sched. quæ extant in 1. tom. impress. pag. 351. & seqq.* cum latè traditis à Matienç. *in dialog. Relator. 3 part. cap. 31.* & Bobad. *in Polit. lib. 5. cap. 3. num. 119. & seqq.* 146

Y todas * las dichas leyes, y cedulas, ò las mas dellas parece que ponen la pena ipso iure, como consta de la de 575. *d. pag. 351.* ibi: *So pena que por el mismo caso sus plaças queden vacas, y desde luego las* 147

declaramos por tales, para las proveer en otras personas en quien fuere nuestra voluntad, &c. Y de la que luego se sigue del año de 592. y 593 que aun estienden esto a solo el tratar los dichos casamientos debaxo de la dicha pena de privacion ipso iure: y por otra mas nueva de 12. de Mayo de 1619. se amplia con extraordinario rigor a solo el presentar memorial para pedir licencia para hazer los dichos casamientos: y por otra, que aun es mas notable, dada en Lerma en 19. de Iunio de 1608. se dispone, que a los Oidores que se casaren, y a los demàs Ministros a quien està prohibido, no se les acuda con el salario desde el dia que trataren dello.

Las quales cedulas se hallan recopiladas en el Sumario del señor Don Rodrigo de Aguiar, *lib. 2. tit. 15. fol. 94.*

148 Y supuesto * el tenor dellas, y que la pena que ponen de privacion de los oficios, y de sus salarios, es ipso iure, venimos a estar en los textos, y doctrinas de la limitacion passada, *num. 132. & seqq.* y tanto
149 mas, quanto mas grave es este caso, * y mas plena, y entera libertad se requiere en el contracto del matrimonio, iuxta text *in cap gemma, & in cap. requisivit, de sponsal.* & illud Casiod. *lib. 7. formula* 40. *Nam cum spontanea copula animantia cuncta consociet, dignùmque vnicuique videatur esse, quod placuit, durum est libertatem liberam non*
150 *habere, vnde liberi procreantur.* La qual libertad * parece que quita el poder del Magistrado, que trata de semejantes matrimonios, pues aun solo con el aspecto puede intimidar a los que huvieren de ce-
151 lebrarlos, ò disponerlos, vt inquit Imp. * *in d. l. vnic. C. si rect. provin. Si quis in potestate publica positus, atque honore administrandarum provinciarum, qui parentibus, aut tutoribus, aut curatoribus, aut ipsis, quæ matrimonium contracturæ sunt, potest esse terribilis, &c.* Fuera de que ay otras razones aun mas graves, y vrgentes para la dicha prohibicion, de que tratarèmos en otro lugar.

152 A lo qual añado, * que los que dudan si las penas que se ponen ipso iure, se deven en conciencia, y si passa a los herederos la obligacion de pagarlas, hablan por la mayor parte en caso que la pena se pone en los bienes proprios, y ya adquiridos del delinquente. Pero esta de que vamos hablando, no se pone sino en la privacion del oficio, y del salario, que lo vno, y otro es del Rey, y aviendo declarado su voluntad, que no quiere que se vse, ni goze dèl, desde el dia
153 que se contravino a la prohibicion, es llano * que quien le cobra, le

lleva

lleva sin titulo, y està obligado por si, ò por sus herederos a satisfacerle, *l.1.D. de precario*, ibi: *Tandiù, quandiù is qui concessit patitur*, *l.2.§.1.eod.tit.* ibi: *Est enim natura æquum tandiu te liberalitate mea vti, quandiu ego velim, & vt possim revocare cùm mutavero voluntatē.*

Et in eisdem terminis legis pœnalis ipso iure privationem beneficij, vel officij infligentis, tenet notabiliter Sylvester, Soto, Ioan. Gutier. Salon. Molin. Azor. & Enriquez, quos refert, & sequitur Nicol. Garc. omnino videndus *d.tract. de benef.2.tom. part.11.cap.10.num.19.20.& seqq.* vbi concludunt, quòd licèt in pœna imposita ipso iure de proprijs bonis delinquentis cadat dubitatio, an ante sententiam obliget in conscientia: *Iam in bonis communibus, qualia sunt beneficia, & officia publica, rectè potest lex obligare delinquentem ad illa dimittenda ante sententiam, cùm illa particulariter dependeant à lege, Ecclesia, seu Republica, vel Principe, à quibus conferuntur, & sic possint ab eis dari, vel auferri, vt placuerit, maximè ex causa.*

Con lo qual * queda de camino satisfecha la duda que se podria 154 poner en contrario, de que los oficios que se conceden por el Principe sin limitacion de tiempo, y mientras durare su voluntad, quales suelen ser los de los Oidores, y Consejeros, son, y se juzgan por perpetuos, iuxta glossam vulgarem *in l.iuris peritos, D.de excusat. tutor.* cum latè traditis à Baldo *in l.rescripta ad finem, de precibus Imper.offerend.* Iasone *in l.sufficit, D.de condict.indeb.* Palac.Rub.*in proœm.rub.de donat.inter.nu.*8. Burg de Paz *cons.21.per tot.* Guiller. Bened.*in cap.Raynuntius, verb.Duas habens, num.*40. Matienç.*in l.6. glos.2.tit.10.lib.5.Recop. & in l.15.eod.tit.* Redin.*de Maiest.Princ. vers.Sed etiam, num.35.cum seqq.* Osasc.*decis.Pedem.144.num.*13. latisimè Barbosa, qui bene distinguit *in l.quia tale ex num.79.ad* 83. *D.sol.matr.* & Azev.*in l.2.tit.3.lib.2.Recop.* Porque esso se entiende mientras el Principe no declarare su voluntad en contrario, ò los dichos Ministros no dieren causa para que se les quiten los tales oficios, vt constat ex supra relatis.

Especialmente, * que en el caso de que se trata, los recibieron 155 desde el principio con la condicion, y prohibicion de no hazer los dichos casamientos, y no la cumpliendo, no tienen de que se agraviar, pues no viene a ser inovacion, sino resolucion del contracto, ex capite pacti, vel conditionis non impletæ, *l.2.§ si convenerit D.*

depositi, l. legem 9. C. de donat. l. 1. & per tot. C. de donat qua sub modo, cap. frustra fidem 75. de reg. iur. in 6. ibi : *Frustra fidem quis postulat ab eo servari, cui fidem à se præstitam servare recusat.* Melior text. *in l. si convenerit, D. pro socio,* vbi contra socium non datur actio ei, qui conditionem societatis non præstitit, & *in l. quæro, §. 1. D. locati,* vbi si conductor, qui pensionibus satis non fecerit, cœperit petere pœnam, proderit locatori doli exceptio. Et tradit alia Pet. Pech. *in d. cap. frustra,* vbi hoc ampliat etiam ad concessionem, vel promissionem iuratam.

156 De manera, * que segun esto, podemos, y devemos concluir, que yà que contra el Oidor muerto no se pueda proceder en el caso referido para que se le quite la plaça, se podrà todavia intentar contra sus bienes, y herederos, que buelvan los salarios, y aprovechamientos que llevaron por razon della, pues desde el dia del casamiento, queda sin titulo, ni derecho para poderlos llevar, y los deven restituir en conciencia, y se les pueden pedir por accion rei persecutoria. Vnde sumus etiam in terminis aliorum iurium, quæ expendimus *supra ex num. 28. & ex num. 141.*

Undecima, si para que se devan, y puedan cobrar de los herederos las penas que se imponen ipso iure, es necessario que preceda sentencia declaratoria en vida del reo.

157 PORQVE * avemos puesto la mayor parte de la fuerza de los casos, ò limitaciones precedentes, en dezir, que las leyes, y cedulas que hablan dellos, ponen la pena ipso iure, vel facto, y que assi passa à los herederos, y se puede cobrar de ellos, y de sus bienes. Es necessario detenernos otro poco mas en averiguar, si para la cobrança, y execucion de las dichas penas, es menester que intervenga sentencia declaratoria del incurso, y condenacion dellas; y si esta declaracion ha de hazerse precisamente en vida del reo, ò bastarà que se haga despues de su muerte.

158 Et planè * no se puede negar, que muchos, y muy graves Autores ayan sido de parecer, que por apretada que sea la ley en la imposicion, e incursion de la pena ipso iure, todavia no se deve en fuero exterior, ni interior, si contra el delinquente no se pronunciare sentencia declaratoria della, argum. text. *in cap. cùm secundùm leges,*

de

de hæretic.lib.6.& in l.eius qui delatorem, D.de iure fisci, & aliorum quæ latissimè post plures antiquiores, quos refert, observat Alex. *in l.si quis maior.num.13.C.de transact.*& Curtius senior *cons.59.nu.7.*vbi scribunt: *Quòd omnia iura mundi, quæ dicunt, pœnam imponi ipso iure, vel facto debent intelligi, dummodo sit secuta sententia declaratoria, per quam declaratum sit fuisse commissum id, propter quod veniebat imponenda illa pœna; aliàs talis pœna effectum, & executionem non sortitur.* Idem tradit Menoch.*de arbitr.cas.220.num.6.cum seqq.& de recuperand.poss.remed.5.num.68.* Misynger.*cent.1.observ.43.* & plurimi alij quos congerit Peregrin.*d.lib.4.de iure fisci tit.5.num.8.*Farinac.*vbi sup.num.69.* Tusch.*verb.Declaratio,concl.98.*Pet. Cabal.*resolut.crimin.298.num.6.* Nicol.Garc.*de benefic.2.tom part.11.cap.10.num.5.*& notabiliter Franc.Beccius *cons.57.num.15.vol.1.* donde propone vn exemplo, en que la constitucion dezia: *Aperiãtur, & aperta sint*, como nuestras ordenanças: *Ayan perdido, y pierdan*, y con todo esso afirma constantissimamente, que muriendo el reo antes de la sentencia, ningun derecho exequible adquirió el Fiscal, provt & tradit Curtius senior *vbi supr.num.156.vers.Moveor in primis*, Rip.*in l.fin.num.238.C.de revoc.donat.*Quintil.Mandos.*in addition.ad Lapum,alleg.127.lit.S.vers.Sed contra prædictã*, Masuerius *ad Pract.Ferrariens.tit.de formali bel.in causa spoliat. verb.Ipsò facto,fol.519.*Anton.Gabr.*tit.de crimin.conclus.35.num.17.cum seqq.* vbi distinguendo resolvit: *Quòd quoties requiritur factum sive ministerium hominis ad exequendam, & exigendam pœnam, etiam si imponatur ipso iure, requiritur prius sententia declaratoria, secus vbi ministerium hominis non requiritur, vt in excommunicatione, & similibus.* Con la qual distincion parece que tambien passa Sigismundo Scaccia *in tract.de iudic.lib.2.cap.9.nu.243.& 244.vsque ad 263.fol.356.* Et est notable *consil.9.* Ludolphi Schraderi *vol.1.* vbi cum *num.4.* multis probasset pœnam privationis non incurri ipso iure, nisi in casibus à iure expressis, posteà numeris sequentibus tradit, etiam in delictis omnino notorijs, & in quibus pœna ipso iure irrogatur, sententiam declaratoriam requiri.

Pero sin embargo desto * la contraria opinion de que en tales casos no es necessaria sentencia condenatoria, ni aun declaratoria para que la pena passe a los herederos, y se pueda cobrar dellos, es tan comun, como la referida, y a mi parecer mucho mas verdadera; 159

y con

y con ella vienē a quedar, despues de aver citado otros muchos Autores, Peregrin. & Farin. *vbi supr.* Ægid. Bossius *in praxi tit. de pœnis, nu.* 34. *in fine, & in tit. de sentent. nu.* 46. *& seqq.* Iul. Clarus *dict.* §. *fin. q.* 51. *vers. Scias etiam*, vbi ait: *Quòd ipse in occurrenti casu numquam recederet ab hac opinione*, Sebastian. Guacin. *de confiscat. bonor. concl.* 15. *num.* 4. *&* 38. & Horatius Carpan. *in cap. omnium, num.* 929.

160 En los quales lugares * responden a los argumentos de la otra opinion, y dàn por razon de esta, que defendemos: que si la pena passa à los herederos, quando antes de morir el reo huvo sentencia, y condenacion, iuxta *d. l. ex iudiciorum*, cum alijs supra notatis, no ay razon para que no passe, quando la ley, ò el estatuto la impone ipso iure, vel facto, pues entonces tambien se pronuncia sentencia, & dicitur lata non ab homine, sed a lege, quod est plus, del qual argumento hazen particular ponderacion Ægid. Bos. *d. tit. de sentent. num.* 47. & Farin. *d. q.* 10. *limit.* 9. *nu.* 70. *vers. Sed his non obstantibus.*

161 Y quando * en esto pudiera aver alguna dificultad, cessa con añadir, que los Doctores que requieren sentencia declaratoria en los dichos casos, se deven, y han de entender para lo que es executarlas, y cobrarlas con efeto: pero no para lo que es aver incurrido en ellas, y que se devan; porque esto ya quedo hecho, y obrado desde el punto que se cometio el delito, por virtud de la disposicion de la ley, o del estatuto, que puso la pone ipso iure.

162 Y asi la dicha sentencia * declaratoria se puede dar, y pronunciar, no solo en vida del delinquente, sino despues de su muerte, y contra sus bienes, y herederos, segun otra muy comun opinion, que de esta suerte reduce a concordia las dos que se han referido, y parece estan encontradas, con la qual passan infinitos Autores, que refieren los que arriba citamos, & præcipuè Farin. *d. num.* 70. Ant. Gabr. *d. conclus.* 35. *num.* 16. Menoch. *cons.* 99. *num.* 172. *lib.* 1. Flamin. Cartharius *in tract. de execut. sent. cap.* 1. *num.* 386. Peregr. *d. tit.* 5. *ex num.* 12. *vsque ad* 16. Tuschus *litt.* N. *conclus.* 396. *num.* 33. *&* 34. vbi docent, cum hac opinione indifferenter pertransire Doctores antiquos, & modernos.

163 Y aviendose * de tomar alguna distincion, esta parece la mas ajustada a las reglas, y razones del derecho, y siguiendola, venimos a concluir, que la pena passa a los herederos, pero que es necessario que con ellos se substancie la causa, para que pueda pronunciarse la di-

dicha sentencia declaratoria, quod qualiter faciendum sit, statim trademus.

De donde nace asimismo,* que en todos los casos en que por algun delito se ponen penas, ò confiscan bienes, ipso iure, en todo, ò en parte puede el Principe hazer gracia dellos desde luego a vn tercero, como de hazienda que es ya propria suya; etiam ante declarationem super facto, vt rectè secundum iuris rationes observat Beroius *cons*.61.*&* 176. *num*.8.*cum seqq. lib*.1. Luc. de Penna *in l. cum allegas, col. penult. C. de re milit. lib*.12. Cardin. *cons*.128.*col. vlt*. Alex. *cons*.6.*&* 44.*vol*.3. Afflict. *decis*.255. & alij quos refert, & sequitur Peregrin. *d. tit*.5.*num*.15. 164

Quinimo,* si diessemos caso, en que la ley, ò el estatuto, que priva, ò condena à alguno ipso iure, passasse adelante, añadiendo: *Sin otra alguna condenacion: Absque alia condemnatione*, aun se podria escusar la dicha sentencia declaratoria, en opinion de los vnos, y los otros Autores, vt plenè tradit Beroius *cons*.191.*num*.7.*& seq lib*.3. quem refert, & sequitur Tuschus *dict. verb. Declaratio, conclus*.98. *num*.57. *Quia ex quo*, inquiunt, *condemnatio non requiritur, debet intelligi absque alia declaratione.* 165

Lo qual es muy digno de notar * para la decision de la *l. fin. tit*. 3.*l*.2.*tit*.9.*lib*.2.*ordinam.& l*.1.*tit*.18.*lib*.2.*novæ Recopil*. donde tratandose de los Consejeros, Oidores, y otros Ministros de las Audiencias que reciben dadivas, y de los Secretarios, y Escrivanos que llevan derechos demasiados, y generalmente de que los vnos, y los otros juren, y guarden las ordenanças de sus oficios, so las penas dellas, se añaden estas palabras: *En las quales penas condenamos desde aora à qualquiera que en ellas cayere, ipso iure: por manera, que desde luego sea obligado in foro conscientiæ a pagar la dicha pena, ò penas en que cayere, sin que aya, ni se espere otra condenacion, quantoquier que el delito sea oculto.* Y lo mismo se dispone en la *l*.4.*tit. vlt. lib*.2.*eiusd. ordinam.& in l*.4.*tit*.16.*lib*.6.*Recop*. tratando de los gallineros del Rey. Y aunque Diego Perez duda alli de su pratica, lo cierto es que obligan en ambos fueros, pues demàs de averse jurado, son como leyes, ò condiciones del contrato con que se aceptan semejantes oficios, vt benè resolvunt Authores supra citati. 166

Duo-

Duodecima, de los delitos de comissión, ò omission en cosas graves.

167 FVERA de los casos * que se han referido, pueden, y suelen ofrecerse otros en las visitas, y residencias de algunas cosas que los Iuezes ayan hecho, ò dexado de hazer, contra el cuidado, y obligacion de sus oficios: pero si por ellos no tienen penas ciertas, ni declaracion que se incurra ipso iure, tengo por cierto que con su muerte se acaban los delitos, y las penas pecuniarias dellos, y que assi no se podran cobrar de sus bienes, y herederos, ni ellos estarán obligados a hazer residencia por esta razon, sino es que en vida del difunto huviesse yà avido condenacion en los juizios publicos, ò litis contestacion en los particulares, segun lo que arriba dexamos probado.

168 Esta dotrina * sacan comunmente los DD. per text. *in l. Iulianus* 16. *de iudicijs & in l. vnica, C. vt actiones ab hæred. & contra hæred.* y la enseña la glossa *in l. in sucessione, C. de Decurion. lib.* 10. quæ sic intelligenda est secundum Puteum *de syndicatu, verb. Hæres, cap.* 1. *nu.* 4. *pag.* 262. Avendañum *d. resp.* 3. *num.* 5. *conclus.* 12. Bald. & Ias. *in l. si decesserit, D. qui satisd. cogantur*, Gregor. Lop. *in l.* 6. *verb. Ellos, in fi-*
169 *ne, tit.* 4. *part.* 3. Y atendiendo * a ella dize Bobadilla *d. lib.* 5. *cap.* 1. *num.* 83. *Que aunque en algunas provisiones del Consejo para tomar residencia al Corregidor difunto, se dize que se le tome a èl, y a sus herederos indistintamente de todo, como si fuera vivo, esso se ha de entender segun el derecho, en los casos, y con la distincion susodicha que ponen los Doctores.* Y assi en otras provisiones deste Real Consejo de las Indias se suele añadir aquella clausula: *En los casos, y cosas que huviere lugar de derecho*; y en viendo que el difunto viene residenciado de otras, se passan *por muerto.*

170 Y no es maravilla * si por estos casos se dexe de proceder contra los herederos, pues contra los mismos Iuezes residenciados aconsejan muchos que no se hagan, ni admitan cargos que no fueren considerables, que en esta materia son los hurtos, cohechos, y baraterias, fuerzas, y extorsiones violentas, y lo llevado por malas sentēcias, y otras culpas de que avemos tratado, vt plurimis relatis benè notat idem Bobadill. *in eod. c.* 1. *n.* 134. Pero si la comission, ò co-
171 mission fuesse en cosa muy grave, ò de que huviesse venido * daño co-

conocido a la Republica,ò menoſcabo à algun particular, tunc etiã lite non conteſtata cum defuncto, ſe podria proceder contra ſus bienes,y herederos, ſino para la pena, alomenos para la ſatisfacion, y condenacion del daño, ò interès de las partes, porque eſta no ſe tiene yà tanto por accion penal, como por rei perſecutoria, de que tratamos *ſupr.num.*28.*& ſeqq.* como expreſſamente * lo decide el 172
I.C.*in l.*4.§.*fin. D.de damno infecto*, cuius verba ſunt: *Hæc autem actio, cùm rei habeat perſecutionem, & hæredi, & in hæredes perpetuò dabitur.*

Lo miſmo ſe prueva por el text.*in Authent.Scenicas non ſolum, verſ.Unde etiam,collat.*5. donde el Iuez que es negligente en executar las penas que allì ſe ponen contra los que obligan con fianças,ò juramentos a las mugeres ſcenicas q̃ perſeveravan en aquel oficio, ſe declara que incurra en ellas, y que aunque ſea muerto ſe puedan cobrar de ſus bienes,y herederos,ibi: *Quia ſi neglexerit, tenebitur ab ea deponens adminiſtrationem: hæredèſque eius,& ſucceſſores, & eius ſubſtantia,eò quòd actionem piam agere neglexerit.*Et conducit etiam *l.penult.in fine,C.de pact.* ibi: *Omnes itàque iudices noſtri hoc in litibus obſervent, ſcituri, quòd ſi neglexerint, etiam litem ſuam facere intelligantur.* Et notat Decius *ibid.num.*15.

Quorum iurium argumento * ita expreſsè tenent Angel. *in d.* 173
auth.Scenicas, Roman.*d.l.*4.§.*vlt.num.*16.Puteus *vbi ſup.* Avend.*d. reſp.*3.*num.*4.vbi concludit: *Septima concluſio eſt, quòd ſi iudex deliquerit, vel faciendo, vel negligendo contra publicam vtilitatem,in iſtis caſibus, vltra ſupradictos, poteſt corrector poſt mortem ſyndicari ob gravitatem criminis,&c.*Y aunque eſtos Autores * parece que en los 174
dichos caſos requieren conteſtacion,para que la pena paſſe a los herederos, es divinacion,y ſuplemento contrariamente opueſto a los dichos textos, porque verdaderamente no es neceſſaria, ſino que indiſtinctè tranſit dicta pœna in hæredes iudicis negligentis, propter rationem ſupra relatam, vt in terminis ſentiunt Angel.Imol.& Alexand.*in d.l.*4.§.*fin.* & Pet.Barboſ. qui eos refert,& ſequitur *in d.l.ſi filius fam.de iudicijs,nu.*102.& Bobadill.*in Polit.d.lib.*5.*cap.*1. *num.*83.ibi: *Y lo que en daño de la Republica, aunque ſea ſin corruptela,ò torpeza hizieron,ò dexaron de hazer indevidamente,ò de lo que en daño de particulares,por precio,ò por reſpeto delinquieron.*

Et poſſunt * expendi alia, quæ de pœna talionis,& alijs, quas in- 175

currunt iudices negligétes,& dissimulantes crimina gravia,& quod præsumantur esse in dolo dixi *sup.num.*106.& congerunt Corneus *cons.*116.*lib.*1.Curtius iunior *cons.*19.*vol.*1. Covarr.2.*var.cap.*9.*nu.*1. Avilès *in cap.Præt.cap.*6.*verb.A su costa, num.*2. *& cap.*25. *verb. Passe num.*1. Avendañ.*in diction.verb.Engaño*, Affliĉt.*in const.Siciliæ,lib.*2.*rub.*38.*de restit.minor.num.*8. Didac.Perez *in l.*1.*tit.*1.*lib.*8. *ordin.verb.Fuga pesquisa.*

176 Vnde * multo magis idem erit probandum quando los tales delitos fueron de comission:Pues es cierto que estos siempre se tienen por mas graves,y se castigan mas severamente que los de omission, vt probat glossa singularis *in l.si mora, verb.Ne facto* , & *in l.si constante,§.si maritus,D.solut.matrim.* & *in l.auxilium*, §.*in delictis, de minorib.* & latè Tiraq.*de pœn.temp.causa* 54.*per totam*, Cagnol.*in l. contractus,num.*67.*de reg.iur.* Osalc.*decis.Pedem.*157.*num.*6. & Seraphin.omnino videndus *de privileg.iura privil.*31.*cum multis seqq.*

Dezimatercia, de las demandas de mal juzgado.

177 EN quanto * a las demandas del mal juzgado,se pudiera dezir mucho, por ser tan copiosa esta materia,y en que los mismos Iurisconsultos parece están encontrados, y vnos dexan la condenaçion à arbitrio,y estimacion del Iuez, otros la precisan a toda la es-
178 timacion,y daños del pleito. De lo * qual,y de otras questiones que en ella se ofreçen, y de la diferencia que ay entre el Iuez que juzga mal dolosamente,ò por impericia, y si se libra del mal juzgado por averse apelado,ò no apelado de su sentencia, ò por no se aver proseguido la apelacion,ò por averse confirmado por el Superior, y si ay mal juzgado en las causas que juzgan los Oidores en cuerpo de Audiencia, tratan los DD. per textus ibi *in l.si iudex,de var. & extraord.cognition.in l.*1.*per totam, C.de pœn.iudic.qui malè iudic.in l. si filius familias,& seq.D.de iudicijs*,vbi plenius,& magistralius cæteris Petr.Barbosa *in l.*4.§.*fin.de damn.infecto*, vbi Roman. & eius addition. *in princip.inst de oblig. quæ ex quasi maleficio , & in l.*24. *tit.*22.*part.*3. Bartol.*in q.*9.*incip.iudex per imperitiam*, Cataldin.*de syndic.in princ.q.*26.*num.*19.Paris de Puteo *eod.tract.cap.*3.& plures alij relati a Paz *in pract.*1.*part.*1.*tom.*1.*temp. ex num.*64. Avendañ. *resp.*11.Avilès *in cap.*1.*Præt.verb.A las partes,num.*19.Vvurmserus

lib.

lib.1.pract.observat.tit.1.observ.2. Alvar. Valasc. *consult.26.* Gratian. *reg.249.* Bobadill. omnino videndus *in Polit.lib.5.cap.3.ex num.26. vsque ad num.*118. Villalob. *commun.opin.litt.C.num.*162. Menoch. *de arbitrar.lib.1.q.65.nu.2.& lib.2.casu* 339. *& seqq.* & novissimè Gabriel Berartus *in speculo visitationis,cap.*17.

Pero * viniendo a resolver el punto que aora nos toca, que es, si estas demandas se pueden poner a los herederos, aunque no se ayan tratado, ni contestado con el difunto: Digo que el Iurisconsulto Iuliano fue de parecer que si, pero otros le notaron, y reprehendieron, como lo refiere Vlpiano *in l.Iulianus* 16. *D.de iudicijs*, cuius verba sunt: *Iulianus autem in hæredem iudicijs, qui litem suam fecit, putat actionem competere, quæ sententia vera non est, & à multis notata est.* Y la razon en que Iuliano se fundava, era parecerle, que esta accion in factum, que se da contra el Iuez que juzga mal, es rei persecutoria, cum per eam actor omnimodo veram litis æstimationem consequatur, iuxta *d.l si filius familias* 15. *eod tit.* Y por el consiguiente avia de passar, y darse contra los herederos, como las demàs deste genero, iuxta *l.in honorarijs* 35. cum alijs, quæ adduximus *sup. limit.2.per totam.* 179

Pero * la nota de los demàs Iurisconsultos se fundò, en que mas propriamente es accion penal, pues se dà principal, è inmediatamente en pena del maleficio, ò casi maleficio que se comete en el mal juzgado, y por esso fueron de opinion que se acabava con la vida del delinquente, como las demas acciones penales, fuera de las exceptuadas, vt *in l.1.D.de privat.delict.l.pupillum* 111. *§.in hæredem, de reg.iur.§.non autem, inst.de perpet.& tempor.act.* cum latè adductis *sup.num.6.& seqq.* La qual razon, y exposicion se colige de lo que mas largamente, en declaracion de la dicha ley, disputa, y advierte Barbos. *ibidem, ex num.*84. *ad* 138. & Anton. Faber *in rationalibus ad eundem text.* 180

Pero * como en èl enseña la glossa, & post eam idem Anton. Fab. Gothofr. & alij, si se probasse que los herederos avian conseguido algo por causa del mal juzgado; lo qual puede acontecer facilmente, si el Iuez recibiò algun soborno por la sentencia; tunc certum est, ea tenus actionem in heredem quoque cōpetere, vt turpe, ac improbum lucrum ei extorqueatur, iuxta *l.in hæredem* 5. *D.de calumn.* & alia quæ adduximus *sup.n.*34. Y esta puede ser la primera limitacion de la dicha *l.Iulianus.* 181

182 La ſegunda,y mas general * podemos ſacar de la diſpoſicion del Derecho Canonico, el qual nunca atiende en eſtas, ni en otras materias a las ſubtilezas, y diſtinciones del Civil, vt optimè notavit Bald. *in cap. penult. de re iud.* DD. per text. ibi *in cap. dilecti, de iudic.* Corn. *conſ.* 8. *col.* 3. *vol.* 1. Felin. *in cap.* 1. *col.* 16. *circa fin. de conſtitut. deciſ. Pedemont.* 2. *num.* 2. & Seraphin. *de privil. iuram. privil.* 63. *nu.* 7. *& privil.* 74. *num.* 87. y aſsi ſiempre que halla que eſtà gravada la conciencia del difunto, dà accion contra ſus herederos para que la deſcarguen, por lo menos en quanto baſte para reſtaurar el daño que causò, vt ſupra etiam probatum reliquimus, *num.* 141. & in his terminis tractat Barboſa *vbi ſup. num.* 138. *cum multis ſeqq.* Y avida conſideracion a eſto, bien podriamos dezir, que en qualquier caſo que por la injuſta ſentencia del Iuez eſtuvieſſe gravada ſu conciencia, eſpecialmente ſi la diò con dolo, y malicia, deven ſus herederos ſatisfacer al condenado de qualeſquier bienes que huvieren heredado del Iuez, aunque no les ayan pertenecido ningunos por razon del delito.

183 Quinimo * aun quando huvieſſe juzgado por impericia, pues tambien en eſto ay lata culpa, que ſe equipara al dolo, *l. quod Nerva, D. depoſiti,* y queda el miſmo Iuez obligado a la ſatisfacion de la parte agraviada, vt *in d. princ. de oblig. quæ ex quaſi delict.*

184 Porque el * que acepta eſtos cargos, deve ſentirſe, y moſtrarſe ſiempre con ſuficiencia para entenderlos, y cumplir las obligaciones dellos, como refiriendo otros Autores lo dize, y prueva Barboſa *vbi ſup. num.* 41. *&* 61. Bobadill. *d. lib.* 5. *cap.* 3. *nu.* 26. *&* 27. & Berartus *d. cap.* 17. *num.* 47. *&* 50.

185 Y en los * proprios terminos de la queſtion que vamos tratando, moviendoſe por eſte, y otros fundamentos, aunque algo mas flacos, lo reſuelve noviſsimamente Manuel Mendez Cardoſo Luſitano *en el reſponſo* 5. que puſo deſpues de ſu tratado *de iure acreſcendi,* donde ſin dificultad alguna concede eſta accion contra los herederos del Iuez, y la tiene abſolutamente por rei perſecutoria, por no aver entendido bien la fuerza de la dicha *l. Iulianus,* ni viſto lo que ſobre ella eſcrive Pedro Barboſa.

De-

Dezimaquarta, de la pena de la infamia.

AVnque, como ſe ha viſto, las penas corporales ſe extinguen con la muerte, y las pecuniarias no ſe pueden pedir a los herederos, ſino es en los caſos que ſe han referido. Reſta aora de averiguar, * ſi en ellos ſe podran ſeguir eſtas cauſas, aunque ſe ayan 186
muerto los Iuezes viſitados, ò reſidenciados, por lo menos para que quede pura y limpia ſu buena fama, ſi ſalieren abſueltos, ò para que queden con la nota * en que ſe incurre por ſemejantes delitos, ſi ſe 187
declarare que los cometieron, iuxta *l. infamem 7. D. de publ. iudicijs: Infamem non ex omni crimine, ſed ex eo, quòd publici iudicij cauſam habet, &c.* iunctis alijs quæ tradit Caldas Pereira *in d. l. vnica, l. ex delict. defunct. 2. part. num. 43. & ſeqq.*

Bobadilla * *d. cap. 1. num. 83 pag. 559.* dize, que quanto a la pena 188
de la infamia, y que la memoria del difunto ſea condenada por los dichos delitos, que paſſan a los herederos, tuvo Baldo que no avia lugar *in conſ. 420. vol. 4. in antiq. & 297 in novis, vol. 5.* Pero no hallo que Baldo hable alli palabra deſto, y ſolo trata en general, ſi el crimen repetundarum paſſa à los herederos, en que tampoco alega coſa de conſideracion.

Valerio Maximo * *lib. 9. cap. 12.* refiere, que Ciceron ſiendo Pre- 189
tor, no quiſo ſentenciar a Caio Licinio, acuſado de los dichos delitos, aunque ſe avia èl miſmo ahogado, por no ſentir la infamia de ſu condenacion.

Pero Plinio iun. *lib. 3. epiſt. 9. ad Cornel. Minutian.* eſcrive, que lo contrario ſe practicò en la cauſa de Cecilio Claſico yà difunto, de la qual hize mencion *ſupr. num. 83.*

Y aun en el caſo que Valerio cuenta, advierte Pedro Herodio *lib. 9. rer. iud. tit. 3. cap. 10. fol. 355.* que el miſmo Ciceron, y Plutarco refieren lo contrario, y que con aprobacion de todos, condenò a Licinio, aunque avia muerto de ſu enfermedad, antes de la ſentencia: *Sèque eo damnato magnum fructum ex populi exiſtimatione accepiſſe.*

Nueſtra *ley* * *7. tit. 1. part. 7.* deſpues de aver dicho que la muerte 190
desfaze tambien a los yerros, como a los fazedores dellos, añade eſtas palabras: *Como quier que la fama finque.* Pero ni eſta ley, ni ſus gloſſadores declaran, ſi ſobre la fama ſe ha de hazer juizio deſpues

de

de la muerte; y yo pienso que lo que quiso dezir, es, que aunque los hombres se libren de la pena corporal por la muerte, no por esso
191 dexen de obrar, y vivir bien, * pues siempre queda viva la fama, ò la infamia, iuxta illud Plauti *in Persa*.

Hominum immortalis est infamia,
Etiam tunc vivit, cùm esse credas mortuam.

& melius Ecclesiastici *cap.41. Curam habe de bono nomine: hoc enim magis permanebit tibi quàm mille thesauri preciosi, & magni. Bonæ vitæ numerus dierum, bonum autem nomen permanebit in ævum.* Vnde Cassiod. *lib.1. Epist.1. Inclyti animi signum est, famæ diligere commodum, & lucra causarum negligere: nam qui affectat famæ commodum, pecuniæ negligit augmenta.* Et *lib.5. Epist.12. Pulchrum est commodum famæ fœda neglexisse lucra pecuniæ.* Et *lib.8. Epist.23. Hoc naturæ thesauris reponimus, quod famæ commodis applicamus.*

Pero de qualquier suerte que la dicha ley se aya de entender, lo
192 que yo tengo por cierto es, * que de parte del Fisco, sino es en casos de heregia, ò lesa Magestad, no se puede, ni suele proceder contra la fama, y memoria del difunto, vt subiungitur *in eadem lege*, & *in l. ex iudiciorum, D. de accusat. l. fin. D. ad leg. Iul. Maiest. §. 2. inst. de pub. iud.* vbi DD. cum latè traditis à Farinacio *d. q. 10. limit. 1. nu. 38.* Andr. Gail. *lib. 1. de pace pub. cap. 20. num. 7. & seqq.* Y entonces, como ellos dizen, y Gregor. Lop. *in eadem l. 7. verb. De traicion*, offerendus est libellus hæredi volenti purgare, & defendere memoriam defuncti, secundum Alber. *in d. l. fin.* y no durara la facultad de intentar este juizio, sino es por tiempo de cinco años, como lo dixo la gloss. *in l. Manichæos, C. de hæretic.* Angel. Aretin. *in tract. de malef. verb. Che ai tradito la patria, col. 4.*

193 De parte * de los herederos del visitado, ò residenciado, ay duda si podràn salir a la causa, y pedir que se tome, ò prosiga su visita, ò residencia, y que se conozca de los delitos de que huviere sido calumniado, para purgar, y salvar su memoria, y presuncion, y que sea absuelto dellos, si constare no tener culpa.

Saliceto dixo, que no pueden *in l. 1. C. si reus, vel accusat. mort. fuer. col. 1.* porque pues no se le permite al Fisco, ò al acusador, no ha de claudicar el juizio: pero la contraria opinion es mas cierta, y recibida, vt constat ex Bartolo, & eius addition. *in d. l. ex iudiciorum*, Bald. *in l. vnica, col. 2. C. ne ex delict. defunct.* Augustin. Aconitan. *in addit.*

*ad Angel.de malef. verb.Qui dictus iudex,num.*47. Anton. Gomez 3.*tom.var.cap.*1.*num.*83. donde dize, que no es nuevo,que la absolucion,y defensa sea mas favorecida. Idem probat, & sequitur Menchac.*lib.*3.*controverf.illuft.cap.*96.*nu.*15.*in fine*, Peregriñ.*de iure fisci,lib.*4.*tit.*5.*num.*35.Farin.*d.q.*10.*nu.*74.Cyrillus *in Summa crimin. rub.*28.§.2. donde * añade: *Quòd etiam extranei non hæredes admitti debent ad purgandam memoriam defuncti*;arg.*cap pen.*24.*q.*2. & Petrus Caball.qui alios adducit *resolut.crim.cent.*3.*cap.*298.*num.*30. & latiùs *cent.*2.*caf.*137.*num.*9.*&* 10. 194

Todos los quales tienen por texto capital para esto , * y dizen que no se halla otro en el Derecho, la *l.filio pen.*§.*Seia,D.de adimendis legat.* donde vn antenado avia acusado a Seia su madrastra de que avia muerto a su marido, padre del antenado, y dà a entender el I.C. que aunque muriò Seia antes de la sentencia, se siguiò, y determinò despues la causa, en que fue dada por libre, siguiendola, segun parece, los herederos de Seia, asi por bolver por su inocencia, como porque se le quitasse al antenado, como a indigno, vn legado que ella avia dexado en su testamento : *Seia testamento suo legavit auri pondo quinque. Titius accusavit, quò patrem suum mandasset interficiendum, Seia post institutam accusationem codicillos confecit, nec ademit Titio privigno legatum : & ante finem accusationis decessit. Acta causa pronuntiatum est, patrem Titij scelere Seiæ non interceptum: quæro cùm codicillis legatum, quod testamento Titio dederat, non ademerit, an ab hæredibus Seiæ Titio debeatur. Respondi secundum ea, quæ proponerentur non deberi.* 195

Sin hazer mencion deste texto, ni referir Autor alguno de los citados, * dize Georg. Cabedo 1.*part.decis.Lusitan.decis.*197. que vna Matrona pareciò ante el Rey de Portugal,y le pidiò premios,y mercedes por los servicios que le avia hecho su marido difunto en diferentes cargos, y oficios que avia tenido. Y que el Rey decretò, que presentasse testimonio de como avia salido de las residencias dellos, con lo qual la viuda acudiò al Senado a pedir que se viessen, y determinassen; y aunque se dudò mucho, por ser yà muerto; tandem se decidio, que pedia justicia,y determinadas conforme a ella, se le diò el testimonio que pretendia. 196

De-

Dezimaquinta, de los fiadores de los residenciados, y si la obligacion destas fianças passa à sus herederos.

CON lo que se hà resuelto, parece quedan prevenidos todos los casos que tocan a los herederos de los visitados, ò residen-
197 ciados, pero porque los mas Iuezes, y Ministros temporales * dàn fianças al tiempo que entran a servir sus oficios, especialmente si son de administracion de hazienda Real, y aun a los que tienen plaças de asiento, les suelen compeler a que se arraiguen, ò afianzen, quando se trata de visitarlos, ò residenciarlos. Conviene que averiguemos, quid dicendum, vel faciendum sit, si los fiadores que dieron para los dichos casos, huviessen muerto antes de tratarse dellos, ò de pronunciarse sentencia condemnatoria? y si los herederos de los dichos fiadores podràn ser convenidos, ò quedaràn libres con la muerte dellos?

198 Y hallo que esta question la tocò * la glossa, hablando generalmente en los herederos de los fiadores de algun delito, ò de otras acciones, ò obligaciones que no passan a los herederos, *in* §. *fideiussor el* 1. *verb. Relinquit, inst. de fideiuss.* y despues della Ioan. Fabr. Angel. Plat. y otros DD. *ibid.* que la llaman singular, y notable, & Sebastian. Medicis *in tract. mors omnia solvit*, 2. *p. conclus.* 45. *nu.* 124. Menchaca *lib.* 3. *controv. illust. cap.* 96. *num.* 23. & Cald. Pereira *in l. vnic. C. ex delict. dèfunct.* 4. *p. num.* 17. Y parece que resuelven, que supuesto que estos fiadores tenentur ratione delicti per alium commissi, no han de quedar obligados sus herederos en muriendose ellos, como no lo suelen quedar los del reo principal, iuxta supra relata, argum. text. *in l. si eum*, §. *qui iniuriarum*, *D. si quis caution.* & aliorum iurium vulgarium, quæ docent, quòd subrogatus sapit naturam eius, in cuius locum subrogatur. Et in eadem sententia esse videtur Bossius *tit. de carcer. fide. commit. num.* 64. Tiber. Decian. *cons.* 72. *num.* 7. *lib.* 2. Mantica *de ambig. convent.* 2. *part. lib.* 16. *tit.* 20. *num.* 5. & plures alij relati à Farinacio *in praxi crim. tit. de carcerib. q.* 34. *num.* 12. & Pyrrho Mauro *in tract. de fideiussor. cap.* 17.

199 Pero * yo he dudado siempre mucho de la verdad desta doctrina, y aun la propria glossa no se afirma en ella, pues habla sub verbo *Putò*, y Menchaca relinquit cogitandum, porque aunque estas fian-

gas se hagan por delinquentes, la verdad es, que los que las hazen, no se obligan ex delicto, sino ex contractu: y en tales casos, * llano 200
es, que aora se diga, aora no en la escritura, siempre quedan obligados los herederos, y la muerte del fiador no extingue, ni altera la obligacion, vt *in eod.§.fideiussor.& in l.1.§.fideiussor.D.eod.l.ex contractibus,D.de oblig.& action.l.2.§.ex his,D.de verb.oblig.* cum alijs, quæ congerit Marsilius *sing.*159. Roland.*cons.*58.*num.*1.*& seqq.vol.*1.Decian.*vbi sup.num.*2.Pyrrhus *num.*1.*& seqq.*& Anton.Hering.*in eod.tract.de fideiussor.cap.*20.§.10.*ex num.*21.

Fuera * de que si vive el delinquente por quien fiaron, y assi està 201
en pie la causa de la fiança; que razon ay para que cesse por averse muerto el fiador? como muy bien lo advirtiò Ioan.de Imola *in l.potest accipi,D.de fideiussor.*diziendo, que caso que pudiera proceder, y practicarse la doctrina de aquella glossa, avia de ser, *quando fideiussor, mortuo iam reo principali, decessit:* Porque entonces, como se librarian sus herederos, en los casos que las penas pecuniarias de los delitos no passan a ellos, tambien se librarian los del fiador, *ex reg. cum principalis,de regul.iur.* & *cap.accessorium eod.tit.lib.*6. *Non sic quando reo adhuc vivo mortem obijt fideiussor, quia tunc eius hæres tenebitur.*

Esta advertencia de Imola sigue, y llama notable Caldas Pereira *d.num.*17.*in fine*, y es certissima en derecho, * porque los fiadores, 202
sive intervenerint pro contractu, sive pro delicto, siempre dexan igualmente obligados a sus herederos, *l.si servum* 91. §.*nunc videamus, D.de verb.oblig.l.*3.§.1.*l.*4. *l.si à colono,*§.1. *D.de fideiuss. l.fideiussoris,C.eod.l.*8.*C.mandati,* cum alijs traditis ab Heringio *vbi sup. num.*23.*&* 24.

Qui *num.*29. hoc planissimum esse concludit, * quando hæredes 203
fideiussoris, non pro ipso maleficio, sed pro pœna conveniuntur, quam pro eo fideiussor spopondit, & ad id allegat Fabr. Angel. Misyng. V vesemb. Aldobrand. & alios *in d.§.fideiussor.* eund. Angel. *in tract.de maleficijs,verb.Pro quo Antonius fideiussit,*Brun.*in tract.de interit.conclus.*10.*nu.*63.Hippol.de Marsil.*in rub.de fideiuss.nu.*160. *& sing.*159.Medic.*vbi supr.num.*125. Bertazol.*de clausulis,claus.*39. *glos.*6.& Roland.à Valle *d.cons.*58.*num.*5.*cum seqq.vol.*1.Et tandem *num.*30. concludit, quod hæc conclusio adeò vera est, vt etiam in casu *legis sancimus,C.de fideius.*fideiussor hæredem suum obligatum

relinquat, vt probatur *in ead. l. in final. verbis.* Y desta misma opinion viene a ser Farinacio *d. q. 34. num. 12.* Pyrrhus Maurus *d. cap. 17. num. 3. & 4.* y Tiberio Deciano, y Mantica *vbi sup.* y otros que ellos refieren, de suerte, que quando se huviesse de sustentar la opinion de la glossa *in d. § fideiussor,* ha de ser quando se hallare, que la fiança estrechamente se hizo pro maleficio, & delicto, pero no quando se passò adelante, obligandose tambien a las penas, y sentencias que por èl se pusieren, vt advertunt Aretin. & Ozerius *ibidem,* & plures alij ex supra citatis.

Dezimasexta, del tiempo en que se deven intentar estas acciones, en los casos que passan a los herederos.

204 EN los casos * de residencia, que como avemos dicho, passan a los herederos, es necessario advertir, que si contra ellos, ò contra el difunto se pregonò residencia, y la hizieron, y estuvieren a ella por los treinta dias de la ley, y no se les pidiò, ò probò cosa alguna en razon de los dichos delitos, no podra despues regularmente ningun particular, ni tampoco el Fisco tener recurso para sindicarlos, o convenirlos de nuevo, como no lo pudieran hazer contra el mismo difunto.

205 Porque este * es termino legal, y su transcurso causa prescripcion dellos, salvo si no se alegare, y probare estar la residencia tan mal tomada, y con tantas negligencias, y colusiones, que obligue a bolverse a tratar de ella, iuxta decisionem *text. in l. 41. tit. 4. libr. 2. Recopilationis.*

Y assi lo advirtiò en nuestros proprios terminos Avendaño *d. respons. 3. num. 3. vers Quinta conclusio,* vbi allegat Angel. & Puteum, idem tenentes, & sequitur Bobadilla *d. lib. 5. cap. 1. num. 83.* & novissimè Gabriel Berartus *in speculo visitat. cap. 3. num. 22.* & generaliter loquentes, de præscriptione, quæ resultat ex lapsu termini ad residentiam præfixi, plures alij quos refert, & sequitur Iul. Clar. *recep. sent. §. fin. q. 51. num. 6.* Iacob. Cancer *variar. resolut. cap. 12. num. 42.* Cavalcan. *de brachio Regio, 5. part. nu. 10. & 11.* Mastrill. *de Magistr. lib. 6. cap. 6. num. 3. cum seqq.* Anton. Gomez *d. tom. 3. de delict. cap. 1. num. 23. in fine,* Paz *in praxi, 8. part. primi tom. num. 11.* vbi refert Avilesium, & Did. Perez idem tenentes, Bobadilla *d. lib. 5. cap. 1. nu. 174.*

&

*& cap.2.num.*24.Curia Philip.4 *p.*§.3. & latissimè,& elegantissimè Lancellot.Gallia omnino videndus *consf.*28.*num.*14.*& seqq.*

Pero * si diessemos caso en que no se huviesse tomado la dicha residencia, ò visita, sino que se tratasse de tomarla despues de la muerte del reo, tunc videtur dicendum, que siendo tan graves, y publicos estos juizios, y delitos que passan a los herederos, se podria tratar de ellos por via de demanda, ò residencia, ò de inquisicion,y visita, hasta que huviessen passado veinte años. Hoc * enim tempore, & non antea, prædicta crimina præscribuntur, imò, & quoad actiones civiles, quæ ex illis descendunt, triginta annis durant, vt tenent communiter DD. per text.ibi *in l.querela,C.de falsis,l.2.& 3.D.de requirend.reis,*& latè pluribus relatis tradunt Boer. *q.*26.Bosius *in praxi cap.*41.*quomodo procedatur per act.in delict.nu.* 17.Iul.Clar.*recep sent.*§.*fin.q.*51.*in princip.* Andr.Gail.*de pace publ. lib.*1.*cap.*20.*num.*31.*& seqq.* Farin.*d.q.*10.*regul.*1.& Ego *in tract.de crimin.parricid.lib.*2.*cap.*20. 206 207

Sed prædicta iura,& Auctores hablan,y se han de entender generalmente, y quando se trata de pedir al mismo reo que cometiò el delito,y en su vida. At verò * en los casos, in quibus reus post mortem damnandus est,& bona eius Fisco vindicanda,deve el Fisco intentar sus derechos dentro de cinco años,y hazer la probança que le convenga, para conseguir las penas pecuniarias, ò bienes confiscados,y los herederos pueden defenderse,y alegar lo que les conviniere para mostrar, y defender la inocencia del difunto, y en el entretanto se suspende la exaccion de las dichas penas,ò la confiscació de los dichos bienes,vt probat text.expressus *in l.res quæ,in princ.D.de iur.Fisc.l.fin.C.eod.lib.*10.*& l.*2.*C.de vectigal.*que hablãdo en comissos dize:*Quòd commissum ante quinquenium factũ vindicari nõ potest, &c.*& tradit Odofred.*in l.eorum,C.de iur.Fisci,lib.*10.Alioqui præscriptione quinquennij Fiscus excluditur, & rei defuncti hæres molestari amplius nequibit,*l.*2.vbi Bartul. *C.de apostat.* gloss. & Salicet.*in l.Manichæos,C.de hæret.*Roman.*sing.* 432. Cæpola *consil.* 17. *num.*7.vbi loquitur de crimine læsæ Maiestat.Gigas *in eod. tractat. q.*23.*nu.*1.*& q.*27.*in* 2.*part.*& plurimi alij, quos refert, & sequitur Anton.Gomez *d.*3.*tom.de delict.c.*1.*nu.*81.Dom.Covarr. *in* 4.*part.* 2.*cap.*6.§.8.*nu.*16.vbi ampliat hoc verum esse,aunque los herederos ayan tenido noticia de los delitos que cometiò el difunto, y penas 208

en que por ellos avia incurrido, Peregr. *d. lib. 4. de iure Fisci, tit. 5. nu.* 33. Tiber. Decian. *lib. 5. crim. cap. 57. num. 12. & lib. 7. cap. 48. num. 5.* & Farin. *d. q. 10. num. 81.*

209 Rursus * en lo que tocare a cohechos, y baraterias, y otros delitos de Iuezes, y Corregidores que inciden en estos, de quibus *supr. nu.* 74. *& seqq.* no parece que se puede proceder contra el difunto, ni contra sus bienes, y herederos por lo tocante al interès, ni por la pena dellos, en passando vn año despues de su muerte, ò de la aceptacion de la herencia, sino es que en vida quedassen yà contestados, ò sentenciados estos juizios, vt probat text. *in l. 2. D. ad l. Iul. repetund.* ibi: *Datur ex hac lege, & in hæredes actio, & intra annum duntaxat à morte eius qui arguebatur.* Et per eam ita tenent glossa, & reliqui DD. communiter *ibidem,* & *in l. 2. C. eod.* dicentes, hoc ea ratione procedere, vt in vno gravatus hæres, in alio relevetur. Idem probari potest ex text. *in l. vnusquisque 5. C. eod. tit.* ibi: *Intra anni spatium quidquid dederit repetiturus occurrat: si verò ex tempore depositæ administrationis præstituti temporis curricula transfluxerint, nulla vox advocationis emergat,* & sequitur Avendañ. *d. respons. 3. num. 3. in conclus. 3. &* 4. vbi inquit: *Quòd post annum, nec potest procedi, nec accusator audiri,* Bobadill. *d. cap. 1. num. 83.* Caldas Pereir. *d. l. vnica, C. ex delict. defunct. 4. part. num. 32. & 5. part. nu. 26.* & sentit Gregor. Lop. *in l. 8. tit. 1. p. 7. verb. Despues.*

210 Aunque no hallo * ley del Reino que apruebe esta limitacion, porque la *l. 23. tit. 7. lib. 3. Recop.* solo dispone, que el Iuez se pueda ausentar sin pena, si passado el año no le vinieren a tomar residencia. Y parece, que quando por la autoridad de las del Derecho comun convengamos en que se prescribe este delito por vn año, se devia entender por lo tocante a la pena dèl: porque el lapso, y transcurso de tan breve tiempo, no ha de estorvar la satisfacion, y restitucion de lo mal llevado que los Iuezes difuntos devieren, y que los herederos secundum regulas Iuris Canonici, tienen obligacion de pagar, para descargar su conciencia, saltem in quantum ad eos pervenerit ex bonis defuncti, iuxta ea quæ dixi *supr. num. 142.*

Fuera de que si solo se trata de la dicha restitucion, ò satisfacion, venimos tambien a estar, etiam de iure civili, en lo que queda notado *num. 28. & seqq.* de las acciones rei persecutorias, y essas son perpetuas, como elegantemente lo dixo el I.C. *in l. Sabinus 30.*

D. de

D.de dolo, dando por razon, que en estos casos *calculi ratione potiùs quàm maleficij hæredes conveniuntur*: que es como si dixera, que no se les pide pena, sino cuenta, y que han de ser obligados a darla con pago, y restitucion de todo lo que les huviere tocado de los cohechos, y torpes ganancias del difunto, como muy bien lo interpretò la glossa alli, y Cujacio, y Gothofr. *en sus notas*, & Caldas Pereira *in d. l. vnica, 4. part. num.* 25. Y este es vno de los entendimientos, y limitaciones que dà la glossa a la *d. leg. 2. D. ad leg. Iul. repet.* a la qual siguen alli Bart. y otros Doctores comunmente.

Dezimaseptima, del modo que se ha de tener en seguir estas causas contra los herederos, y fiadores, y en pronunciar las sentencias de ellas.

VLtimamente, * porque quede tocado, y resuelto todo lo que se puede dudar, y ofrecer en esta materia, conviene discurrir sobre el modo que se ha de tener en seguir, y sustanciar estas causas con los herederos de los visitados, ò residenciados. 211

Et quidem, si en vida dellos se començaron, y contestaron, es cosa llana * que la instancia passa a los dichos herederos activè, & passivè, *l. hæres absens* 19. *l. si petitor* 31. *l. si is qui Romæ* 34. *D. de iudicijs*, & ex latè traditis à Barbosa *in eisdem iuribus & in l. si constante, §. fin. D. sol. matrim.* Carroc. *decis.* 44. & in nostris terminis Ioan. Sichard. *num.* 20. Caldas Pereir. *num.* 25. *in* 4. *p. & num.* 5. *in* 5. *in d. l. vnica, C. ex delict. defunct.* Gregor. Lop. *in l.* 25. *tit.* 1. *p.* 7. vbi inquiunt, quòd eadem instantia veteri, non nova est agendum, & ex ea possunt condemnari hæredes, y la han de tomar en el estado en que la hallan, iuxta ea quæ in simili tradit D. Præses Covarr. *in pract. cap.* 13. *&* 14. Ioseph. Ludovic. *decis. Perusina* 26. *per totam*, Gail. *lib.* 1. *observat.* 69. *&* 70. Maranta 5. *p. pag.* 224. *num.* 12. & Paz *in praxi* 1. *tom. fol.* 112. 212

Y si en esta instancia * dexò procurador nombrado, y aceptado el difunto, con el qual yà se avian hecho autos, pues con esto quedò señor de ella, *l. ab executore* 4. §. *vltim. D. de appellationibus, l. procuratoribus* 22. *cum seqq. C. de procurat.* se podra continuar con el mismo, y dar, y pronunciar contra èl la sentencia, sin que aya necessidad de citar a los herederos, y todo esto les perjudicarà, como si cò ellos 213

se

se hiziera, vt optimè observat, & probat. And. Gail. *lib. 1. pract. observat. cap.* 109. *nu.* 7. Vincent. de Franchis 245. Surd. *cons.* 99. *ex nu.* 72. *& decis.* 89. *n.* 17. & ideò glo. *in l. si procurator la 2. D. de except.* inquit, quod lite contestata dominus, & procurator censentur eadem persona, quam sequitur, & pluribus ornat Ias. *in d. l. procuratoribus.*

214 Pero si la causa * no tenia procurador, y el residenciado muriò antes de la conclusion della, deven ser citados sus herederos de oficio del Iuez, ò de pedimiento de parte (si la huviere) para que la sigan. Mas estando conclusa, bien la podria sentenciar sin citarlos, si no tuviesse noticia cierta, y judicial de la muerte del reo. Pero si judicialmente le constò de ella, los ha de mandar citar. Imò, quod plus est, si viniesse a tener la dicha noticia judicial, aun despues de aver dado, y pronunciado la sentencia difinitiva, ha de proveer otra interlocutoria, para transferir la causa a los herederos, y mandar que se les notifique el estado, y sentencia de ella, para que les pare perjuizio, y se pueda executar contra ellos, porque yà contra el difunto quedò ineficaz, vt probat I.C. *in l. 2. D. quæ sententiæ sine appelat. rescind. l. si eum hominem* 33. *D. de fideiuss.* ibi: *Dicendum est iudicium in eum transferri*, vbi Paul. Castrens. idem Castrens. *in l. in summa, D. de re iudicat.* Bartul. *in l. postulante, D. ad Trebel.* Abbas, & Decius *in cap. quia, de iudicijs*, donde añaden: *Quòd licet instantia transeat in dictos hæredes, iudex tamen mortuo reo procedere amplius illis non citatis, non potest, & eorum personas legitimare debet*, & post plures alios, quos referunt, idem eleganter tractant, & resolvunt Anton. Gamma *decis.* 324. Mastrill. *decis.* 137. *à nu.* 13. Misyng *cent.* 1 *observ.* 85. Gail. *d. cap.* 109. *ex num.* 4. vbi Greveus *in addit. consider.* 2. Rutger. Ruland. *in tract. de commission. lib.* 2. *cap.* 5. *num.* 6. Cabedus *decis.* 197. *num.* 6. *part.* 1. Caldas Pereira *d. l. vnica,* 4. *p. num.* 24. & Alvar. Valascus, licèt neminem referat, *consult.* 38.

215 At verò, * si estuviessemos en caso que contra el difunto no se huviesse començado el juizio, ni demanda alguna; pero se pretendiesse començar contra sus bienes, herederos, ò fiadores por parte del Fisco, ò de otros interessados, por dezir que cometiò delitos, que no se acaban con la muerte, y passan contra ellos, tunc dubium non est, quod absque aliqua distinctione hæredes, vel fideiussores citandi sunt, vt cum illis causa ex integro agatur, & defuncti inno-

çen-

centiam ostendere, & memoriam, & bona defendere possint, lo qual se ha de guardar aun quando se tratasse de delito de heregia, ò lesa Magestad, vt post plures, quos refert, concludit Mandell. Albens. *cons.* Farin. *d. q.* 10. *num.* 83. Cald. *in d. l. vnica*, 5. *p. num.* 5. Peregr. *d. tit.* 4. *num.* 35. latissimè Petr. Caball. *resol. crimin. lib.* 3. *cas.* 398. *num.* 29. *& seqq.* Osasc. *decis.* 148. *in princip. & decis.* 106. *nu.* 3. Mench. *d. cap.* 96. *num.* 11. Cardin. Tusch. *litt. M. conclus.* 376. *num.* 32. & Cabedo *d. decis.* 197. *num.* 6.

Vbi benè subiungit, * que si vn reo dexasse muchos herederos ex testamento, y con partes señaladas, bastaria citar a vno dellos, si en su parte huviesse cantidad suficiente para pagar la condenacion: pero si fuessen herederos ab intestato, y estuviessen posseyendo pro indiviso, seria necessario citarlos a todos, ò aguardar a que se hiziesse la division. 216

Si autem * no se supiesse donde estàn los herederos, ò estuviessen en partes muy remotas, como en las Indias, y la causa se huviesse de hazer en España; ò en España, si se huviesse de hazer en las Indias. En tal caso bastaria nombrar defensor a los bienes, y con èl se podria hazer la causa, iuxta ea quæ in simili tradit Bartol. *in l. muro*, §. *fin. D. de tut. l. qui liberis*, §. *hæc verba*, *D. de vulg.* & *in l. ignorare*, *C. de rest. milit. in final. verb.* & tradit Cabed. *vbi sup. nu.* 8. & 9. donde dize, que assi se determinò por el Senado de Portugal en la causa de vno que estava en la India, & presequitur Greg. Lop. *in l.* 10. *tit.* 5. *p.* 5. *gloss. pen.* Ioàn. Garc. *de expens. cap.* 20. *ex num.* 3. *ad* 7. & Mascard. *de probat. q.* 6. & 8. Y a este tal * defensor en los casos referidos, no se le deve conceder termino para cõsultar a los dichos herederos, porque si esso se permitiesse, no se avria conseguido nada en nombrarle, ni se abreviaria el pleito, que es lo que se desea, vt optimè, & magistraliter consideravit Speculat. *in tit. de dilat.* §. *videndum*, *num.* 17. Abb. *in cap. expositum num.* 1. *eod. tit.* & Azeved. *in l.* 3. *tit.* 8. *lib.* 4. *Recopil. num.* 24. Ni tampoco * le corre obligacion de buscar, ni alegar defensas afectadas, dilatorias, ò calumniosas, como lo dixo Bart. per tex. ibi *in l. pen. & vlt. D. de procurat.* sino las que supiere, y pudiere a ley de hombre de biẽ, que assi entiendo yo las palabras de los I.C. in eisdem iuribus: *Omnis qui defenditur boni viri arbitratu defendendus est. Et ideò non potest videri boni viri arbitratu litem defendere is, qui actorem frustrando efficiat, ne ad exitum controversia deducatur.* 217 218 219

Por-

Porque los que hazen lo contrario no son defensores, como dize Ant.Morn.*in not.ibid.*sino: *Vitiligatores, intricones, vaframenta fori, vel vt melius Aristoph.in nebul.* περιτριμμα δικῶν *quod ferè idiotismo nostro dixerimus Pilliers du Palais, trampas de Palacio, quo verbo omnes denique comprehenduntur, qui sutelas litium quaslibet convolvunt, implicant, & agglomerant.*

220 El modo, * y forma de pronunciar la sentencia en estos casos, ha de ser, no condenando al difunto, ni a su memoria en pena alguna, porque esso solo se practica en los delitos de heregia, ò lesa Magestad, sino declarando aver incurrido por tal cargo en tal pena puesta por tal ley, estatuto, ò ordenança, y que sus bienes, y herederos estàn obligados a pagarla, y pronunciar, y mandar que assi se haga: la qual pratica despues de otros Autores que refiere, pone Mandello Albens.*cons.90.num.5.vers.Puto tamen*, Foller.*in pract.crim.6.p.princ. num.*12.Cabal.*d.resol.*298.*nu.*37.y otros muchos que refiere Peregr. *de iure fisci, lib.4.tit.5.num.*34.& Farin.1.*tom.crim.q.*10.*num.*83.

221 Pero * porque aqui se puede, y suele ofrecer vna duda de que fui consultado por vn grave Consejero que llevava à su cargo vna muy importante visita, la quiero tambien dexar vltimamente tocada, y resuelta: Y es, supuesto que en los juizios de visitas de Audiencias, y otros Tribunales, y Ministros Superiores, no se dà copia de los testigos, ni de sus deposiciones a los visitados, ex stylo, & rationibus de quibus per Redinum *de maiest.Princ.verb.Sed etiam per legitimos tramites, nu.*147.*cum seqq.* Raudens.*cons.*36.*per tot.*1.*p.* & Bobadill.*in Polit.lib.5.cap.1.num.*129. Si se avrà de dar a los herederos en los cargos, y cosas en que se puede proceder contra ellos. Y parece que si, pues cessa la razon de la dicha especialidad, que como dizen los Autores citados, se funda en la mano, y poder de los Ministros Superiores, y que nadie por esse respeto se atreveria a declarar contra ellos, ni a cobrarlos por enemigos si entendiesse que se avia de saber su deposicion. Vnde cessante ratione legis, debet cessare eius dispositio, *l.adigere*, §.*quamvis, de iure Patronat.cum vulgat.* Y

222 nos avemos * de bolver a lo que comunmente dispone el Derecho, nempè, vt testium copia edenda sit in omnibus causis, & etiam in processu syndicationis ordinariæ, y en los de capitulos, *cap.qualiter, & quando* 2.*cap.olim, vbi gloss.de accusat.l.*11.*tit.*17.*p.*3.*l.*113.*tit.*18. *ad part.* vbi Greg. *verb.Testigos*, cum alijs traditis ab Amædeo *de*

synd.

synd. verb. Coram nobis, num. 220. & Avilès *in cap.* 4. *Prætor. verb. Pesquisa, num.* 9. *&* 10. Maximè * cum omnis recessus à iure communi sit odiosus, & restringendus, & de facili ad ordinarias regulas reducendus, *vt in cap.* 1. *de rescript. in* 6. *l. ius singulare, l. quod verò contra, D. de legib. cap.* 1. *&* 2. *de iure patron.* cum alijs, quæ latè adducit Tiraq. *de retract. lign. in præfat. num.* 62. Sylva nuptial. *lib.* 6. quomodo sit iudicandum, *num.* 26. & Dom. Reg. Valenç. *cons.* 18. *ex num.* 54. 223

Pero sin embargo desto soy de opinion, que no se ha de hazer con los herederos mas que lo que se hiziera con el difunto a quien representan, porque * la calidad deste juizio no se ha de mudar por el respeto de sus personas, vt alias in obligatione dixit I. C. *in l.* 2. §. *ex his, D. de verb. obligat.* vbi alia adducit Iass. *num.* 3. melior text. *in l.* 2. *in fin. C. de fruct. & litium expensis*, donde se dize, que ha de ser igual la fortuna del heredero con la del difunto: *Hæredis quòque succedentis in vitium, par habenda fortuna est.* A lo qual se puede añadir, * que el cuerpo, ò processo secreto de la visita es todo vno, aunque se haze a vn mismo tiempo contra muchos, y no se ha de alterar por aver muerto alguno de los visitados, *l. eũ qui ædes, D. de vsucap.* Porque en dando copia de los testigos, ò de sus deposiciones a los dichos herederos, se pudiera venir en conocimiento de los que aviã declarado en la dicha visita contra los demàs: y con esto se frustraria el intento, y recato della: Vnde sumus * in regula iuris, quæ habet, quod generalis, seu principalis causa, semper principaliter attendenda, & consideranda est, non ea quæ veniunt in consequentiam, *l. si quis neque causam, D. si cert. petat. l.* 1. *D. de auctor. tutor.* vel quod vni, aut alteri prodest, vel nocet, *l. iura* 8. *D. de legibus*: & quod ea quæ ad aliquem finem sunt instituta, secundum ea quæ ille finis exigit, ordinantur, extenduntur, & contrahuntur, *cap. prodest* 23. *q.* 5. quem ad hoc citat Archidiac. *in cap. si peccaverit* 2. *q.* 1. & docet Bart. *in l. ambitiosa, num.* 17. *& seqq. D. de decretis ab ord. faciend.* & plures alij, quos Ego refero *in meo tract. de Indiar. iur. lib.* 2. *cap.* 16. *num.* 54. *& seqq.* 224 225 226

Fuera de que si la razon con que se salva lo riguroso, ò irregular deste juizio de visita, en quanto a no dar copia de los testigos a los visitados, ni citarlos para su examen, se funda, en que con esse cargo, o gravamen contraxeron al tiempo que acetaron los oficios, vt tradunt Auctores citati *sup. n.* 223. no tienen de que agraviarse * los 227

herederos, pues passa à ellos la fuerza deste mismo contrato, y teniendo los bienes del difunto, y representando su persona, no pueden dexar de reconocer, y continuar sus cargas, y obligaciones, *l.1. & seqq. C. de hæredit. action. l. nemo plus iuris, l. hæredem 60. l. hæreditas 63. D. de regul. iur. cum vulgat. l. in officijs 136. §. non debeo, D. eod. tit.* ibi: *Non debeo melioris conditionis esse quàm auctor meus, à quo ius in me transit.*

Y con estas advertencias, y distinciones me parece que se deve determinar esta causa, y tomar cierta, y fixa resolucion para las demas que pudiere aver deste genero, pues pocos puntos se ofreceràn en ellas, que no vayan tocados en este papel. Salva en todo, &c.

(†)



DIS-

DISCVRSO, Y ALEGACION EN DERECHO;

SOBRE

LA CVLPA QVE RESVLTA CONTRA EL GENERAL DON IVAN DE BENAVIDES BAÇAN, Y ALMIRANTE DON IVAN DE LEOZ, CAVALLEROS DEL ORDEN DE SANTIAGO, Y OTROS CONSORTES.

EN RAZON DE AVER DESAMPARADO LA FLOTA DE SV cargo, que el año de 1628. venia à estos Reinos de la Provincia de Nueva España, dexandola, sin hazer defensa, ni resistencia alguna, en manos del Cossario Olandes, en el Puerto, y Baìa de Matanças, donde se apoderò della, y de su tesoro.

POR EL DOCTOR D. IVAN DE SOLORZANO PEREIRA, del Consejo de su Magestad en el Real de las Indias, que por su mandado haze oficio de Fiscal en èl.

Melior est miles in pugna prælio amissus, quàm in fuga salvus. Malo miserandum, quàm erubescendum, Tertul. *de fuga, cap.* 10.



Año 1631.

Disciplina Maiorum Romanorum Rempublicam tenet, quæ si dilabitur, & nomen Romanum, & Imperium amittemus, Lamprid. *in Severo.*

INDICE DE LOS CAPITVLOS, ó Paragrafos en que se divide este Discurso.

§V-

SVMARIO DE LOS PVNTOS principales deste discurso.

PREFACION.

1 Las Leyes, que suelen callar entre las Armas, deven armarse, y ser oidas, quãdo las armas no hazen el efeto que devẽ.
2 El privilegio de que los Soldados puedan escrivir su testamento en la baina, no se entiende quando no sacaron della la espada.
3 Las Leyes se suelen llamar ARMADAS.
4 En este caso lo deven estar, pues las armas no lo estuvieron.
5 Aun los enemigos tuvierõ en menos esta presa, por averles sido tan barata, y porque no pudierõ cantar vitoria, pues aun no se les diò ocasion de pelea.
6 El Fiscal merece perdon por la necessidad del oficio.
7 El Fiscal quando acusa a vno, defiende a muchos.
8 El Fiscal se llama Mal necessario, y Procurador general, y porquè.
9 Deseanse palabras iguales a la gravedad del caso.
10 Quando la causa es justificada, no tiene necessidad de Oradores.

§. *I.*

11 Las penas se han de proporcionar siempre con los delitos; y son frenos de la Republica.
12 Los delitos se agravan por sus circunstancias, y quales son las que suelen considerarse.
13 Ponderanse por mayor las que intervinieron en este sucesso.
14 Perder el Reino, ò la hazienda sin hazer resistencia se tuvo siẽpre por afrẽtoso.
15 Pocas presas se hallan, que ayan excedido a esta.
16 Cotejase con la de los despojos que los Romanos llamarõ Opimos, y hazese la cuenta de lo q̃ estos pudieron montar.
17 Refierense algunas perdidas, y presas navales, y comparanse con esta.
18 Filipo Valesio Rey de Francia, y su armada de 380. navios, fue desbaratada por Eduardo Rey de Inglaterra.
19 Batalla naval del Lepanto, y sus despojos.
20 El rescate que diò Atahualpa por su libertad, quanto montò.
21 Los dos sacos de Ambers, y de Cadiz, en que se apreciaron.
22 Los robos, hurtos, y piraterios graves, siempre tuvieron pena de muerte.
23 La misma tienen los que dàn causa, ò tienen culpa leve, ò levissima en que se cometan.
24 Los reos en nuestro caso no pueden hallar disculpa de su poca vigilancia.
25 Quando los enemigos velan, no devemos estar dormidos.
26 Donde ay mas peligro, deve aver mayor recato, y quien tiene a su cargo cosas de mayor precio, ha de tener mayor cuidado, y desvelo.
27 Los Stoicos haziendo todos los pecados iguales, sentiã que era lo mismo perder vna nave cargada de oro, que de paja.
28 Refutase esta opinion, porque siempre la cantidad fue circunstãcia agravante de los delitos. Y vease Horacio 1. *serm.* 3.

§. *II.*

29 De lo que sube de punto este delito, por aver deslustrado el valor, y reputacion de las armas de España.
30 La honra, y buena fama aun en los particulares se estima mas que la hazienda, y la vida.
31 Los Reinos, y Estados no tienen cosa de mayor importancia, y defensa, que su reputacion.
32 La reputacion del Imperio, es tutela de su salud, segun Quinto Curcio.
33 En la reputacion consiste el verdadero patrimonio del Principe, y el que la pierde es pobre.
34 Los Reyes de Portugal se sustentavan con su opinion.
35 El Bocalino reconoce la reputacion que siempre ha procurado tener la nacion Española.
36 Los Reinos se conservan por los medios que se adquirieron.
37 Los Reinos de España como se ganaron, y como se han de conservar?
38 Persuadese el castigo deste delito, con el que hizo Avidio Cassio, solo por mirar por la reputacion del Imperio Romano.
39 La Monarquia de España es oy mas de vein-

veinte vezes mayor, y mas dilatada, que la de los Romanos.

40 Este tesoro fue el primero de las Indias, que ha caido en manos de enemigos, y hereges,

41 De librarse de enemigos los tesoros de las Indias, se solia tomar argumento para la justa retencion dellas.

42 Refierese, y refutase la malicia de Iuan Barclaio, que se persuadiò que fingiamos los tesoros de las Indias.

43 Carolo Scribano haze dueño de todo el oro, y plata del mundo al Rey N. Señor

§. *III.*

44 Ponderanse las calidades deste delito, y que fue especie de prodicion.

45 Prodicion expressa que sea? y que penas tiene?

46 Prodicion presunta se halla en este delito, y es casi como la expressa.

47 Dolo presunto se equipara al expresso.

48 Ponderase vn lugar de Santo Tomas, dōde tiene por delito voluntario, el no prevenir lo necessario para escusarle.

49 *L. qui non facit* 121. *de reg. iur.* se pondera, y exorna.

50 Quien no socorre al que vè perecer, es visto matarle.

51 Cornelio Fronton es̄ que distingue la palabra *Delinquir* de la palabra, *Pecar.*

52 *L. si quis à Barbaris.* 9. *C. de re militari*, se pondera y exorna.

53 El Castellano que dexa entrar al enemigo en el Castillo, ò el General, ò Almirante en la nave de su cargo, son proditores.

54 Lo mismo se entiende en qualquier General, ò Prefecto de alguna Ciudad, ò Provincia.

55 Los tales culpados de mas de las penas en que incurren, deven satisfacer todos los daños, è interesses.

56 Los Lacedemonios declararon, y castigaron por proditores a Pausanias, y Leotycides por culpas semejantes; y notanse las palabras de Pedro Herodio.

§. *IV.*

57 Pruevase, que este crimen (por lo menos) fue de desercion, y dedicion; y que es de lesa Magestad.

58 Los delitos de lesa Magestad tienen de ordinario pena de muerte, y confiscacion de bienes.

59 *L. 2. & l. 3. §. 1. ad l. Iul. Maiest.* se ponderā, y declaran, *& numer. seqq.*

60 *L. non omnes* 5. *§. 1. D. de re milit.* se pondera, y exorna.

61 *L. Milites* 45. *D. ex quib. caus. maio.* se pondera, y declara.

62 *Cap. infames* 17. 6. *q. 1.* q̄ pone sola pena de infamia a este delito de la desercion, se pondera, y explica.

63 Refierense muchos Autores, que ponen la desercion entre los delitos capitales, y de lesa Magestad.

64 Lo mismo se dispone por leyes de Partida, y dizese de la autoridad destas leyes y que son el derecho comū de España.

65 *L. 10. & aliæ tit. 23. par. 2.* se ponderan.

66 *Proem.* y todo el *tit.* 18 *par. 2.* se pondera.

67 *L. 6. tit. 18. par. 2.* por ser muy notable se pondera y refiere a la letra.

68 *L. 12. eod. tit.* se pondera, y refiere.

69 *L. 8. tit. 17. partit. 4.* que permite, que el Alcaide pueda comer a su hijo, antes que entregar el Castillo, y llama a esto Fuero leal de España.

70 *L. 1. tit. 7. lib. 8. ordinam. & l. 1. tit. 18. lib. 8 Recop.* se ponderan para lo mismo.

71 El Alcaide cae en traicion, aun quando pierde el Castillo por hazer espolonada, segun la *l. 13 tit. 18 par. 2.*

72 Espolonada, que modo de guerra es.

73 El Castellano no puede desamparar su Castillo, ni el Corregidor su Ciudad, aunque sea para socorrer a otra.

74 Refierese el libro que escriviò el Dotor Antonio Alvarez sobre la explicacion de las dichas leyes de Partida, donde junta, y pondera otras.

75 Lo que se dize de guarda de Castillos, procede en Capitanes de Galeones.

76 Los Navios se comparan a las casas, y predios vrbanos, y se llaman pequeña Republica, Castros, Elefantes, ò Cavallos del mar.

77 Las leyes de Partida trasladan en los Generales, ò Almirātes de Flotas, lo q̄ aviā dicho en los Alcaides de los Castillos.

78 *L. 9. in fine, tit. 24. par. 2.* se pondera.

79 *L. 24. tit. 9. par. 2.* que trata del oficio, y dignidad del Almirante, se pondera.

80 Almirante es llamado en la ley de la Partida, DINIORATVS, y de la etimologia deste vocablo, y del de Almirante.

81 *L. 3 tit. 24 part. 2.* se refiere a la letra, por ser tan notable para este caso.

82 Los esclavos que descubren a los desertores gozan de libertad.

83 Qualquiera puede matar al desertor, si se resistiere.

84 No se consiēte abolicion en estos delitos.

85 El

85 El Iuez q̃ dissimula, ò dilata el castigo de los desertores, cae en las penas dellos.
86 Refierense algunos lugares de Suidas, Polybio, y Tito Livio, que tratan de la misma pena.
87 Tito Scauro obligò a su hijo que se matasse, por la verguença de aver desamparado el lugar que le señalò.
88 Refierese vn lugar de Alex. ab Alexandro muy notable para el intento.
89 Refierense varios Autores, q̃ traen notables exẽplos de castigos destos delitos.
90 *L. 1. in fine, C. de desert. lib. 12.* se declara, y q̃ se puede entẽder de muerte de horca.
91 La pena de la horca se llama informe, prepostera, fea, y la mas ignominiosa de todas, y porquè?
92 La palabra *Gladius* ò *Pœna gladij*, tambien puede significar *Horca*.
93 Los Nobles, y Soldados, aunq̃ regularmente son essẽtos de penas infames, esso no se entiẽde en delitos q̃ se tienẽ por tales
94 Cosroes Rey de los Persas desollò, y ahorcò a Necorago, por averse retirado con su exercito.
95 Los Cartaginenses crucificaron a vn Castellano que perdiò cobardemẽte el Castillo. Y Midas hizo lo mismo con los soldados que huyeron en vna batalla.
96 La pena de cruz solia reputarse por mas dura, y infame que la de horca.
97 La pena de quemar vivos era gravissima, y se dava à los desertores, ò a los que huian en la batalla.
98 Degollarlos era cosa ordinaria, aviẽdolos açotado primero con varas de vimbre. Refierese lo que hizo Apio Claudio.
99 Era como forma de qualquier vltimo suplicio, que precediessen açotes.
100 Refierense otros castigos que hizo Antonio, Licinio Crasso, y Augusto Cesar dezmando, y dando racion de cebada à las esquadras que huian.
101 Solian tambien passarlos por las espadas ò picas, y matarlos a pedradas, y oy los arcabucean.
102 La decimaciõ, como, y porque se hazia?
103 Livio la llamò costumbre militar, cuyo lugar y otro de Apiano se pondera.
104 La decimacion se avia olvidado algo en tiempo de Tacito, y quan vrilmente la renovò Lucio Apronio.
105 Los Alemanes hazian vn extraordinario castigo en los soldados floxos, y fugitivos, el qual se refiere con palabras del Tacito.
106 Otras vezes, aunque los dexavan vivos, era con penas mas infames, y duras de sufrir, que la muerte.
107 *Poltron*, de dõde se dixo, y què significa?
108 Vsavase sangrar a los soldados temerosos por ignominia.
109 Los Espartanos ponian graves penas de infamia à los desertores, y les hazian andar rapados a media barba.
110 Charondas Rey de los Tyrios, y Iuliano Emperador los mandaron vestir habitos de mugeres.
111 Sesoostris en sus trofeos pintava en figura, y habito mugeril a los que se dexaron vencer facilmente.
112 Aun el rendirse vivos despues de muchos combates, se tuvo por afrentoso: y traense exemplos dello.
L. postliminio D. de captiv. & postlim. revers. se pondera, y exorna, ibid.
113 Solo el perder las armas, ò las vanderas era crimen capital: y no se dava postliminio en ellas.
L. 3. §. miles, l. qui commeatus, §. arma, D. de re milit. & l. 1. vers. Non idem D. de captivis & l. 4. & 5. tit. 25. part. 2. se ponderan y explican, ibid.
114 Appio Claudio, y otros castigaron severamente estas perdidas.
115 Era ordinario bolverse a entrar por las armas contrarias, por recuperar las suyas, como lo hizo M. Caton.
116 Hazaña de Garci Perez de Vargas en el cerco de Sevilla.
117 Epaminondas al tiempo de su muerte, preguntò si estava en salvo su escudo?
118 Los Lacedemonios observaron esto en tanto grado, que las madres matavan a los hijos, si no lo cumplian.
119 Archiloco Poeta fue desterrado, porque en vnos versos persuadiò lo cõtrario
120 El Emperador Iuliano castigò con infamia à vn Tribuno q̃ perdiò la vãdera.
121 La perdida de las armas, y vanderas siẽpre se tuvo por grave, y porquè? Refierese vn lugar de Lampridio.
122 Dar, ò passar armas a los enemigos, es grave delito, y especie de *prodicion*.
L. 2. C. quæ res export. non poss. & l. 22. tit. 5. part. 5. & aliæ similes ponderantur, & illustrantur, ibid.
123 Los Romanos mediante estas leyes, y penas, mas vezes tuvieron necessidad de castigar a los animosos, que a los cobardes.
124 La Nacion Española es reputada por la mas leal, y belicosa del mundo.
125 Ay muchos exẽplos de Alcaides valerosos de España, y en particular se refiere el de D. Alonso Perez de Guzman el Bueno.

126 El Alferez de Olea defendiò el estandarte con los braços troncados, y se dexò matar antes que entregarle.
127 El Conde Don Guillen Gomez de Galicia, defendiendo la Ciudad de Leon a los Moros, se atravessò en la parte del muro que derribaron, y no se quitò de alli hasta que le mataron.
128 Garci Gomez Carrillo les defendiò el Alcaçar de Xerez, hasta q̃ le sacarõ dèl con garfios de hierro, rotas las carnes
129 El Castellano que entregò a Bugia año de 1555. fue degollado en Valladolid, quitandole primero las armas pieça por pieça.
130 Castigo que el Maestre de Malta hizo en vn General de quatro Galeras de su Religion.
131 Otro mas reciente de otros, que perdieron las Galeras de Cataluña, en cuya causa fue Fiscal el señor D. Fernando Pizarro de Orellana. Y alabase el docto papel que escriviò en ella.

§. *V.*

132 El General, y Almirante son mas culpados, quanto son mayores sus cargos, y obligaciones.
133 El crimen de desercion, y dedicion se agrava por el grado de la milicia.
L.2.§.dare & l.5.D de re milit. se ponderan, y exornan, ibid.
134 El crimen læsæ Maiestatis es mas grave en los soldados, q̃ en otros, y porquè?
L. famosi.7. in fine, D. ad leg. Iul. Maiestat. se pondera, y explica, ibid.
135 El oficio de los Generales no consiste solo en dar, sino en observar la militar diciplina; y refierẽse muchos Autores, que tratã de sus obligaciones.
L. officium 12. D de re militari, se pondera, è ilustra, ibid.
136 Refierese vn lugar ilustre de Xenofõte.
137 Otro de Salustio.
138 Otro de Lucano, cuyos versos se traducen, por ser elegantes.
139 Otro de Claudiano, que no es menos grave, y heroico.
140 *L. 4. 5. & seqq. tit. 23. part. 2.* que tratan de las partes, y obligaciones de los Caudillos, se refieren, y explican.
141 Tomaronse estas leyes de vn lugar de los Machabeos, y de otro de Ciceron, los quales se refieren.
142 Los Generales, y Capitanes hã de obrar mas con los exemplos, que con los documentos, y refierense vnos lugares de Tito Livio.
143 Los soldados suelen ser tales como los Capitanes: y traese el Apotegma de Chabrias, que vale mas vn exercito de Ciervos, cuyo Capitan sea Leon, que al contrario.
144 Pyrrho dixo, que el mejor pifaro, ò trõpeta es el buen Capitan, que anima con su exemplo a los suyos.
145 Plinio dize, que el buen Capitan ha de ser como Eleboro, y porquè?
146 El General, pues lleva la gloria de la vitoria, deve temer la culpa, y pena del vencimiento, segun Vegecio.
147 *L. 9 tit. 23. part. 2.* que dize lo mismo, se pondera, y exorna.
148 Ponderase vn lugar de Cornelio Tacito.
149 Las retiradas, ò rendimientos de los Generales siempre se han tenido por afrentosas: y refierese vn lugar, y exemplo de Iulio Cesar.
150 Don Lope de Acuña dissuadiò el rendirse Vulpian, porque no se dixesse, que se avia rendido vn Maesse de Campo Español.
151 El General, y Almirante en nuestro caso tuvieron mayor obligacion en lo referido, por el juramento, y omenage que hizieron.
152 Los que hazen omenage de guardar algun puesto, no pueden dexarle hasta la muerte, so pena della.
153 Iuramento ordinario que hazian los soldados, y sus varias formulas.
154 El juramento, y omenage referido obliga mas apretadamẽte a los Alcaides, ò Generales, q̃ desampararon sus puestos
L. 3. tit. 18 & l. 3 tit. 24. part. 2. se ponderan, y explican, ibid.
155 Los Castillos, ò Fortalezas se llamã por metonymia, ò antonomasia, omenages, ò la Torre del Omenage, y porq̃?
156 *L. 5. tit. 25. part. 4.* que dize, que omenage es, tornarse ome de otro, se explica.
157 Omenage, que significa, segun el Fuero de España.
158 Omenage quebrantado, que penas tiene, y si cae en las de perjurio?
159 Promessa por estas palabras: A FE DE QVIEN SOY, es juramento en los Nobles, segun la opinion de algunos.
160 Omenage, quan venerado, y respetado ha sido por los Nobles de España, y el exẽplo del Conde D. Pedro Ansurez.
161 Otro notable exemplo del Alcaide Marcos Gutierrez.
162 *L. 20. tit. 18. part. 2.* se explica a cerca de la forma, como se hãde emplaçar los Castillos por los Alcaides, quando los due-

dueños dellos no los socorren.
163 Otro exemplo de Don Martin de Freitas Alcaide de Coimbra.
164 Otro de Don Pedro Ruiz de Sandoval, que llamaron Rostros de Puerco.
165 Otro de Pedro de Baeça Alcaide de Truxillo, por el Marques de Villena.
166 Otro de Francisco Hernandez de Avila, Castellano de Vtrech en Bravante.

§. VI.

167 El General fue de los primeros en esta desercion.
168 El Almirante, aunque no se desembarcò, se disfraçò para no ser conocido.
169 Lo mismo fue disfraçarse, que retirarse, y de la fuerça del argumento de lo semejante, ò equipolente.
170 Cincinato castigò al Cōsul Municio, porque se defendiò mas con el vallado, que con el valor.
171 Siempre se castigaron gravemente los que huyen primero en las batallas, y la razon de esto.
L. omne delictum, §. *qui in acie, D de re militar.* y otras leyes de los Emperadores Griegos, que tratan desto, se refieren, y exornan.
172 Este delito era muy dañoso por el exemplo, y assi se procurava, q̃ su castigo se hiziesse a vista de todo el exercito, y refierese vn lugar de Plutarc. y otros
173 Los Legisladores prudentes, no castigã tãto por lo q̃ se ha pecado, como porque no se peque adelãte; y q̃ por esso las penas graves se llaman Animadversiones, Exemplos, y Paradigmas.
174 Refierese la razon q̃ dà Vegecio del daño que causan los primeros q̃ huyen.
175 Ponderase la ley del Deuteronomio, que mandava pregonar antes de entrar en la guerra, que se bolviessen a sus casas los temerosos. Y como se halla praticada en el libro de los Iuezes, y en el de los Machabeos.
176 Pruevase, que en los Capitanes es mucho mas grave esta culpa, por el mayor daño que pueden hazer con su exemplo, y que siempre se sigue mas facilmente el malo, que el bueno.
177 Vegecio tiene por forçoso, que si desconfia, ò huye el Capitan, hagan lo mismo los soldados.
178 Marco Antonio huyò entre los primeros por seguir a Cleopatra, y es gravemente notado por ello.
179 Ovidio reconoce el mismo peligro con el simil de las abejas.
180 Las conchas tienen su Capitan, que las guia, y cogido este, facilmente las cogen a ellas.
181 El Piloto no puede sin culpa desamparar la Nave, aun en bonança, ni el Alcaide el Castillo, quanto mas en tormenta, ò peligro.
182 *L.* 21. *tit.* 18. *par.* 2. que dize, que el Alcaide ha de ser el postrero q̃ salga del Castillo emplaçado, se pōdera, y explica

§. VII.

183 Ponderase otra circunstancia agravante, que se saca de la calidad, y nobleza de los reos.
184 Los Nobles, solo por serlo, deven tener mas animo, valor, y verguença.
185 Los cargos graves, siempre se deven dar por esta causa a los Nobles, y refierense algunas leyes de Partida, que assi lo requieren.
186 Los cargos, y oficios de guerra, se deven especialmente dar a hōbres Nobles. Y ponderase la *l.* 4. *tit.* 23. *part.* 2. que habla de los Caudillos.
187 *L.* 2. *tit.* 21. *par.* 2. se pondera, y explica: la qual parece, que requiere que sean Nobles todos los soldados.
188 *L.* 6. *tit.* 18. *part.* 2. que requiere en los Alcaides de los Castillos, y aun en sus Tenietes Nobleza de parte de padre, y de madre, se ponderan, y exornan.
189 Hidalgo podrà ser el que tiene Nobleza de parte de padre, pero Noble no, si le falta de parte de madre, *ex l.* 3. *tit.* 21. *part.* 2. *& alijs.*
190 *L.* 3. *tit.* 24. *part.* 2. que dize, que el Almirante sea de buen linage, se pondera, y declara.
191 Buen linage se dirà que tiene, el que es Noble de padre, y madre.
192 Presumese de los Nobles, que en todos casos tendràn honra, y verguença, y temeràn la infamia.
193 Los Cavalleros del Habito de Santiago, solo por serlo, jurã, y professan de morir peleando en defensa de su ley, y su Rey.
194 El Noble, aunque pueda, no ha de huir si otro le provoca a pendencia, y puede matarle por su defensa.
195 El herirse, ò matarse vno a si mismo, es reprobado en todos, y mucho mas en los Nobles, y soldados, y porquè?
L. si quis 38. §. *fin. de pœn. & l. omne delictum*, §. *qui se vulneraverit, D. de re milit.*

lit. se ponderan, y explican, ibidem.
196 El General se diò a si mismo vnas heridas en la prision, y lo que se puede inferir deste caso.
197 Qualquier delito de los Nobles, que desdize de sus obligaciones, es mas culpable, y punible, y porquè?
198 Los delitos de la fuga, ò desercion de la guerra, ò perdida de las armas, son mas graves en los Nobles.
L. quædam 14. D. de pœn. & l. 2 de re milit. se ponderan, y explican, ibid.
199 El crimen de prodicion es mas grave en los Nobles, y en Francia los ahorcan por èl, en horcas mas altas, aunque en España se vsa mas degollarlos.
200 El traspassar, ò contravenir las ordenes, ò mandatos del Principe, es mas grave delito en los Nobles.
201 *L. 2 tit. 28. par. 7* q̃ pone mayor pena a los Nobles por la blasfemia, y la razon en que se funda, se pōdera, y exorna.
202 *L. vlt. tit. 21. part. 2.* q̃ trata de los delitos en q̃ los Nobles han de perder la Cavalleria, y la vida, se pōdera, y explica
203 Exautoracion, ò degradacion de los soldados, y Nobles que delinquian contra la Cavalleria, como se hazia?
L. 2. §. 2. de his qui notan infam. y otras que hablan de la exautoracion, ò ignominiosa mission de los soldados, se ponderan, è ilustran ibidem.
204 Refierense varias formas, que en estos actos se vsavan por los Romanos.
205 Vsavase muy de ordinario quitarles las espuelas, la espada, y otras pieças de armas, en la forma que lo dize nuestra ley de Partida.
206 Ponderase vna ley de Francia, que refiere Pedro Gregorio.
207 Francisco I. Rey de Francia, exautorò, y castigò gravemente a Mosiur de Franghet, porque entregò a Fuenterabia.
208 El Castellano que perdiò a Bugia, como fue degradado, y castigado.
209 A los Cavalleros de las Ordenes Militares les quitan los Habitos antes de ajusticiarlos, y traense algunos exēplos
210 En Francia se pratica lo mismo en los Cavalleros *Torquatos*, ò de la Orden de San Miguel.
211 Los Clerigos, que son Soldados de la milicia Celestial, se degradan a imitacion de los terrestres.
Cap. degradatio, vers. Actualis verò, de pœn. lib. 6. se pondera, explica, y exorna, ibidem.
212 Los Iuezes malos, y barateros, suelen ser degradados, y como? Refierese, y ilustrase la *l. 1. ad leg. Iul. Repet. in C. Theod.*
213 Los Dotores tambien suelen ser degradados, y como?

§. VIII.

214 Las leyes nunca ponen pena, donde no precede dolo, ò culpa.
215 Escusas de los reos por la desgracia, caso fortuito, ò fuerça mayor.
216 Los casos fortuitos, y lo que se haze por causa de vrgente aprieto, ò necessidad, no se suele imputar en culpa, ni en pena.
217 Ponderanse los consejos de Panormitano, Imola, Socino, Decio, y Grato, que tratan de la escusa del miedo, y fuerça mayor.
218 La Ciudad cercada se puede rendir sin culpa, si no tiene orden de defenderse, ni espera socorro.
219 La desercion, o dedicion que carece de dolo, no es punible, y el miedo justo basta para escusarla, como lo praticaron los Romanos con los Sutrianos.
220 El que se retira, ò entrega por mas no poder, no incurre en pena, aūque dexe a su Rey, ò su General en peligro.
221 Por cuerdo se deve tener el q̃ escusa ocasiones desesperadas, y se guarda para otras en q̃ pueda ser de provecho.
222 Qualquiera puede escusar por qualquier via no caer en manos del enemigo, y es visoñeria arrojarse con temeridad a la muerte, y prudencia, y valor ceder, y retirarse a su tiempo.
223 Ciceron reprehende à Calicratidas, y Cleombroto por esta causa.
224 Los Varones constantes, y valerosos han de menospreciar la muerte, pero no aborrecer la vida.
225 Baltasar de Aiala culpa a los temerarios y escusa mediante equidad al Alcaide que se rinde a mas no poder, no obstāte el rigor de la ley de Partida.
L. milites 12. & l. fin. D. de custod. reor. se ponderan, y exornan, ibid.
226 Los Romanos absolvieron a M. Livio, y a Lucio Attilio por las causas referidas
227 Los Venecianos por la mesma razon al Alcaide que entregò al Turco la fuerça de Escora.
228 Gregorio Lopez, y Humada su Adicionador, escusan al Alcaide, quando se rinde por violēcia del enemigo, y no se halla culpa que poder imputarle.
229 Refierese el tratado q̃ sobre este punto escriviò el Dotor Antonio Alvarez, y

como

como le dividiò, y que concluye en que es necessario preceda culpa para castigarle.

230 Dexarse matar sin provecho, es pecado mortal, y este no se puede permitir, ni hazer, ni aun el venial, por todos los interesses del mundo.

231 Quando igualmente ha de suceder el daño, aora se defiēda, aora no el Alcayde, se purga la culpa de no defēderse.

232 *L si vehenda, §. si ea conditione, D. ad l. Rhod. de iact. & l. si alius 7. §. est & alia*, se ponderan, y exornan, ibid.

233 Si el vassallo dexa à su Señor en peligro, dōde es cierto, q̄ aunque èl le assistiera, avia de peligrar, se escusa depena

234 Geronimo Fracheta pone tres casos, en que se escusan los que entregan los Presidios.

235 El que haze, dispone, ò previene lo que deve, segun la ocasion, ò aprieto en que se halla, no incurre en pena, aunque despues salga mal el efeto.

236 Ponderase la decision Neapolitana de Carlos de Tapia, en el sucesso del Castellano de Manfredonia.

237 El robo, ò salteamiēto violento en tierra se tiene por caso fortuito, y en el mar los assaltos, y corsos de los Piratas

238 El Maestre, ò Capitan de vna nave se escusa, si la perdiò por invasion de Cossarios, a los quales no pudo resistir.

239 Es opinion de muchos, que basta q̄ prueven el caso para escusarse, y quien dixere que tuvieron dolo, ò culpa, se lo ha de probar.

240 Las invasiones de Piratas, y otros infortunios del mar son muy ordinarios.

241 Los delitos mas graves, y que tienen mayores penas, requieren tambien mayores probanças: y la calamidad escusa la culpa.

242 Los Romanos no soliā castigar a los Generales, que por temeridad, ignorancia, ò desgracia perdian algunas batallas; y exemplos dello.

243 En la causa de Spurio Servilio se declarò, que no era justo condenar a los Capitanes por infortunios.

244 Caio Terencio Varron en lugar de castigo recibiò gracias, porque huyendo, salvò parte del exercito de la rota de Cannas.

§. IX.

245 Mayor vitoria es vencer a vno con sus armas, ò razones.

246 El caso fortuito no escusa, quando precede culpa.

247 El Alcaide del Castillo, ò Carcel no puede alegar caso fortuito, violēcia, ni desgracia, quando precedieron culpas.

248 Ponderase el insigne consejo 92. de Oldrado, que carga el daño, y la violencia al Alcaide, que lleva salario por guardar el Castillo.

249 Al Castellano, y a otro qualquiera q̄ recibe salario por guardar vna cosa, le incumbe el probar, que el daño, ò caso fortuito que en ella sobrevino, no fue por su culpa.

250 Martino Laudense, y Boerio se ponderan por la misma opinion.

251 Lahita, Capitā Frāces, como fue castigado, porq̄ entregò vn castillo a Ginoveses

252 El que no antevè, y previene lo que otro prudente, y diligente previera, y previniera, comete culpa.

L. si putator, D. ad leg. Aquil. y otras semejantes, se ponderan, y exornan, ibid.

253 El General tuvo avisos de enemigos, y no avia de salir del Puerto, si no se hallava con fuerzas de resistirlos.

254 Deviò llevar barcos delante para reconocer, y prevenido lo q̄ se avia de hazer en su Flota en caso de enemigos.

255 Yerra mucho quien reserva el tomar acuerdos en el aprieto, y porquè?

256 El entendimiento, y las fuerzas se debilitan en la ocasion del miedo repentino, y lo que prevenido pudiera ser de provecho, precipitado se convierte en daño, y peligro.

257 *L. 6. tit. 23. partit. 2.* se refiere, y exorna.

258 Torpe es en el Capitan dezir: *No pensè*, y *Quien pensara?*

259 Aun lo que se piensa que no ha de suceder, se ha de prevenir, y porquè?

260 La *l. 9. tit. 24. partit. 2.* se refiere, y pondera.

261 El que govierna ha de ser muy prevenido, y recatado, y no pensar que duermen los enemigos.

262 El consejo es miserable, è infructuoso, quando yà se està sintiendo el daño.

263 Las prevenciones, y municiones de guerra se han de hazer en la paz, y con espacio; porque los sucessos repentinos, aun a los valientes desmayan.

264 El Maestre de la Nave no se puede quexar de la tormenta, ni el Governador de la perdida de la Ciudad, si precediò culpa, ò descuido suyo.

265 Calicratidas no pudo valerse de los cōsejos, ò medios cō que pretendiò salvar su armada, por aver sido tardos.

266 El q̃ tiene alguna cosa à su guarda, y cuidado, ha de ser muy vigilante, por no caer en el peligro, y pena de lo cotrario

267 La *l.6.tit.18.part.2.* en el principio donde trata del gran cuidado, y vigilancia que ha de tener el Alcaide del Castillo, se pondera.

268 La palabra *Culpa*, quando se pone simple, y absolutamente, comprehende tambien la levissima.

269 El Alcaide, ò Maestre, y qualquiera q̃ lleva salario por la guarda de alguna cosa, deve poner exactissima diligẽcia, y pagar la culpa aũque sea levissima.

270 Las leyes del Reino dàn por traidor al Alcaide que pierde el Castillo, aunque sea por negligẽcia, ò por engaño.

271 La culpa lata no se equipara al dolo, y menos la leve, ò levissima, para imponer penas corporales.

272 En delitos militares, y otras materias graves, y publicas, qualquier culpa, ò negligencia es capital.

L.milites 12 & l final.de custod.reor. se declaran, y exornan.

273 Gneo Lolio, y Lucio Sextilio fueron cõdenados capitalmẽte, porque no acudieron presto à apagar vn incendio.

274 El centinela que se duerme, ò descuida, puede ser despeñado. Y como le castigò Epaminondas.

275 La guerra es llena de aventuras, y el yerro dellas no se puede emendar, y assi es justo que se castigue mucho.

L.5 in fine, l.8 tit.23 part.2. se ponderan, y exornan, ibid.

276 Las guerras, y cosas del mar aũ son mas inciertas, y peligrosas, que las de la tierra; y assi conviene que aya en ellas mayor recato.

L.vlt.tit.24. & l.9.tit.27 part.2. se ponderan, y ilustran, ibid.

277 Seneca y Vegecio pintan bien las mudãças, y peligros del mar, y lo q es necessario prevenir para las guerras navales

278 Los Cartaginenses castigavan con gran rigor qualquier perdida de la guerra

279 Magon, Capitan Cartagines excelente, fue crucificado, porq̃ perdiò vna batalla en q le notaron algun descuido.

280 Lanfranco Barberino, y otros Capitanes de vnas Galeras Genovesas, fueron castigados rigurosamente, por averlas varado en tierra, sin ponerse en defensa, y dexado que las ocupassen los Venecianos.

281 Los Venecianos castigaron a otro por inadvertido, porque perdiò dos Galeras por vn engaño que le hizieron los Anconitanos.

282 Thomas Viaro fue puesto en carcel perpetua por los mismos Venecianos, porque perdiò otras cinco Galeras.

§. X.

283 Està probado, que los reos no guardaron sus ordenes, è instrucciones.

284 No carece de dolo quien excede los mandatos del Superior.

L.non potest 199.D de regul iur. se ponderan, y explican, ibid.

285 En la guerra aun los buenos sucessos se deven castigar, si se hizo algo contra lo prohibido.

L.3.§ in bello & l.13.tit.18.part.2. se pondera, y exorna ibid.

286 Refierense los exemplos de Postumio, Torquato, y Epaminondas, q̃ matarõ a sus hijos, bolviẽdo vitoriosos, por aver excedido los ordenes militares.

287 Pruevase contra Tiberio Deciano, que sõ justos estos rigores por lo mucho q̃ importa la obediẽcia en lo militar.

288 El delito precedente no se purga ni escusa por el sucesso prospero subsiguiẽte, y ponderase vn lugar de Tacito.

289 Quien no sale del Puerto en el tiempo que deve sin justa causa, lasta los daños, y riesgos que sobrevienen.

290 Ponderase por grave la culpa de aver llevado, y traido las Naos de Armada muy cargadas, y embalumadas.

291 Refierense los capitulos de instruccion que prohiben esto, y las penas dellos.

292 Ponderase vna cedula del año de 1588. que prohibe con graves penas el cargar, y mercanciar los Generales, y Almirantes.

293 El Maestre que pierde la Nave por llevarla sobrecargada, deve pagar los daños del naufragio, y en duda se entiẽde averse perdido por esta causa.

294 En las Naves de armada es mas cierto lo referido, y porquè?

295 Filipo, y Scipion tuvieron gran cuẽta de q̃ los soldados llevassẽ pocos axuares

296 Caio Mario no permitia à sus soldados cargar mas de lo que pudiessen llevar en la punta de la lança, y porque se llamaron *Mulos Marianos.*

297 *L.1.vers E por ende tit 22.partit.2.* se pondera, y explica

298 Ciceron, que carga permite en los soldados, y pone las armas por parte de sus miembros.

299 Alexandro Magno mandò quemar las rique-

riquezas,y despojos,que eran de embaraço a su exercito.

§. XI.

300 Ponderase la culpa de aver llevado algunas Plaças en criados; y muchas,ò las mas en passageros, y gente sin provecho.

301 Refierése los capitulos de las instrucciones,q̃ prohiben esto cõ graves penas.

302 Que lo mismo està dispuesto en derecho y porque se llaman *Numeros*, las listas de los soldados.

303 *L.vlt.§.pro limitaneis*, que trata deste delito se pondera,y exorna.

304 El mentir Plaças,ò servirse de los soldados en vsos particulares, es grave delito en los Capitanes, y por èl fue condenado L.Postumio.

305 *L.9.tit.18.par.2.* se pondera,y explica.

306 No se admite disculpa al Alcaide, que no tuvo los soldados,vituallas,y municiones que devia.

307 Refierese el exemplo de Vasco Perez, Alcaide de Gibraltar,que fue condenado porque sisava el numero de los soldados.

308 Los Soldados, Artilleros, y Marineros q̃ se escogen para las armadas, se ha de procurar que sean diestros, y examinados, porque sino, antes dañan, que aprovechan.

309 Antiguamente entre mil se escogia vno para soldado, y por esso se llamaron *Milites*.

310 Mas valen pocos soldados viejos,y exercitados, que muchos visoños,y gẽte de pueblo,y el esfuerço,q̃ el numero

311 Alexandro,Cortès,Pizarro, y otros con pocos soldados viejos, y bien disciplinados, vencieron innumerables contrarios,que no lo eran.

312 Quan dañoso es alistar para soldados a los passageros, y oficiales mecanicos, y el poco cuidado que se tiene en assentar plaças.

313 El que no lleva en su nave, ò armada Soldados, Artilleros, y Marineros idoneos,y examinados,no tiene disculpa y deve pagar los daños.

314 Persio dize, que es falta de verguença confiar la nave a los que no entienden del ministerio de la marineria.

315 Cada vno se deve ocupar en su arte, y puede ser castigado el q̃ vsa el ageno

§. XII.

316 ponderase la culpa de no aver exercitado la milicia, ni dado nombre para la flota.

317 Esta culpa en qualquier ocasion es punible, y en esta mucho mas por el mal sucesso.

318 El oficio de vn General consiste en dar, y observar la diciplina militar,y desvelarse en esto.

319 Alexandro, y Carlo Magno, como quebrantavan el sueño de noche.

320 Exercito tomò nombre del exercitar de los soldados.

321 Los Romanos cõ solo el cuidado de exercitar su gente vencieron el mundo.

322 *L.5.vers. E sabidores, & l.8. ad fin.tit.18. par.2* se ponderan,y exornan.

323 Ponderase la novela 16.de Iustiniano, y vn lugar de Cassiodoro para el mismo intento.

324 Otro insigne de Seneca.

325 El daño q̃ causò este descuido en nuestro caso,y que no se escusa con el temor,antes es como *prodicion*, segun Natal Comite.

326 Que no fue menos culpable el no aver dado el *Nombre*,y daños que desto se siguieron.

327 Siempre es muy conveniente conocer los designios del enemigo, y que èl no alcance los nuestros.

328 En no se guardando los precetos militares todo se descompone,y vnas cosas son ruina de otras: ponderase para esto vn insigne lugar de Livio.

§. XIII.

329 Ponderanse las culpas de los cargos XII.XIII.y XIV.

330 Ponderanse los capitulos de la instruccion, que dizen como se han de reconocer los navios de enemigos, y se ha de llamar a Consejo.

331 Que no puede el General,ni sus Ministros alegar, ni pretender ignorancia de estos capitulos.

332 La razon, y consejo son las artes propias de vn General segun Tacito.

333 Agesilao dixo, que lo que mas ilustra a vn General es la osadia, y el consejo,y que esto,aunque raras vezes se junta,es justo que se procure.

334 *L.4.in fine tit.21.part.2 & l.5. tit.23 cad part.* que tratã del seso y prudẽcia de los Caudillos, y de como han de tomar consejo se ponderan,y exorna.

335 *L.13.y 14.tit.18.part.2.* que tratan de la sabiduria,maestria,y consejo que hã de tener los Almirantes,Capitanes,y

Noa-

Noacheros en cosas de mar, se ponderan, y exornan.

336 Quien no tiene buen consejo por si, ni le sabe pedir a otros, serà ruina de su persona, y exercito.

337 Mas obra en la guerra la prudencia, y consejo, que el valor, y esfuerço de los soldados.

338 Alexandro respondiò, avia conquistado el mundo en tan breve tiempo, con buenos cōsejos, y arte militar; y pruevase q̄ esto puede, y suele vēcer la mala fortuna

339 No le disculpa al General la junta q̄ dize aver hecho en su Capitana, y porquè?

340 Los cōsejos apresurados, y turbados cō la vista del enemigo, no son de provecho, ni se oyē cō los clamores del vulgo

341 Refierese lo que passò cerca desto en el caso presente.

342 Los que goviernan no se han de dexar llevar por vozes, ni aclamaciones del vulgo.

343 Deviò llamar a consejo el Almirante, Capitanes, y Pilotos, y gente de cuenta de las demàs Navès.

344 Lo que el Almirante sintiò de que no le llamassen a consejo, y de la errada resolucion de ir a Matanças.

345 La misma quexa, y estrañeza tuvo Hernādo Guerra, dueño de la Nao Nuestra Señora de la Antigua, hōbre muy platico

346 En las cosas de guerra, y mas tan graves como esta, se requiere mucho consejo, y de muchos, y el General los ha de oir, y escoger el mas conveniēte, como si juzgara vna causa civil.

347 El Emperador Alexandro Severo hazia con mucho cuidado cōsejos de guerra, y que personas juntava para ellos, y lo que les preguntava.

348 En todas las cosas graves requiere el derecho, que se consulten los Sabios del punto que se trata, y se escusan los q̄ piden, y siguen buenos cōsejos, y vàn perdidos los que no lo hazen.

349 Que aunque se huviera tomado buē consejo en el caso presente, es grave la culpa en no le aver sabido disponer, ni executar como convenia.

350 El General no diò orden para echar la plata à la mar, aunque huviera sido tan facil, ni para otra cosa alguna, y lo q̄ los testigos dizē de su desmayo, y turbaciō

351 Ciceron llama *Boberia*, ponerse en el daño, y peligro que se procura evitar, ò en otro mayor, y mas cierto.

352 El Piloto, ò qualquier otro que dexa el camino, ò navegaciō ordinaria, y echa por derrotas, y Puertos no conocidos, comete culpa grave, y paga los daños.

353 Tuvo obligacion el General, pues no sabia el Puerto de Matanças, de echar delante algunos barcos para fondearle, y reconocerle.

354 Ponderase la grave culpa de no aver sabido quemar los Navios, aunque huvo tanto lugar para ello.

355 Los de Sagūto se quemarō a si, y a sus tesoros, por no caer en manos de Anibal.

356 Pescenio Nigro Emperador, no consentia que sus soldados llevassen dineros consigo, porque no se enriqueciessen cō este despojo los enemigos

L.Divus 6 de bonis damnator. se explica, y enmienda, ibid.

357 Algunos Emperadores tuvierō por mejor govierno dexar que llevassen muchas riquezas, y sus mācebas, porque peleassen con mayor animo.

358 Como se quemò vna Flota muy rica, que estava en Cadiz, porque no la tomasse el Inglès.

359 Los Cartaginenses crucificavan al Capitan q̄ tuvo, ò tomò mal consejo en la guerra, aunque tuviesse buen sucesso.

§. XIV.

360 Ponderase la culpa de no aver hecho resistencia alguna al enemigo.

361 Ponese la comprobacion desta culpa, y los capitulos de la instruccion, que se contravinieron en ella.

362 A quien no se pone en defensa, ni haze de su parte lo que puede, ò deve, no le escusa la violencia, ò invasion de enemigos, por grande q̄ sea, y ponderanse las palabras de Bellino, y Aiala.

363 Pruevase que Bartolome Humada, que se alega en contrario, es desta misma opinion.

364 Refierēse las autoridades de Baldo, Boerio, y otros, que dizen lo mismo.

365 Angelo tiene por gravemente culpado al Castellano q̄ huye en viēdo la venida, ò trōpeta del enemigo y porquè?

366 El Arrendador que no siembra, y cultiva la heredad como deve, no puede pretender descuento por esterilidad, ni otro caso fortuito.

L.ex conducto, §.cùm quidam, l.si merces, §. conductor, D.locat. se ponderan, y exornan, ibid.

367 El Pastor que en viendo al lobo desampàra el rebaño, es mal Pastor, y traese vn lugar insigne de Tertuliano.

368 Dios (aunque puede) no haze siēpre mila-

§. XV.

406 No ay escusa q̃ baste para no aver muerto en sus Naves, y por defensa dellas.

407 Que esta culpa està bien ponderada, y probada en los cargos del General, y Almirante. Y quanto la notaron, y afearon los enemigos.

408 Quando de derecho comun pudiera tener alguna escusa el Alcaide que pier de el Castillo sin morir en èl, y por èl, de derecho del Reino no la tiene.

409 Las leyes, fueros, y exemplos de España requieren expressamente defender, ò morir.

410 *L.6.tit.18.part.2. l.1.tit.18.lib.8.Recop. & l.vlt.tit.19.lib.4 fori*, se ponderan, y exornan.

411 *L.7. & 13.tit.18. part.2.* ponen pena de traidor al Alcaide que dexa el Castillo, aunque sea con honesto color, y aunque fuera dèl sea preso, ò muerto por los enemigos.

412 *L.16.tit.18.part.2.* requiere q̃ el Alcaide que salio del Castillo con justa causa, buelva à morir en èl, y por èl, si sabe que se le han cercado los enemigos.

413 Las leyes de nuestro Reino ponen por condiciõ el defender, ò morir, y esta se ha de cumplir en forma especifica, aunque parezca rigurosa.

414 El Alcaide que recibe en guarda el Castillo, ò el General la Armada con este cargo, no tiene de que agraviarse si se le pide su cumplimiento.

415 Oldrado defiende el rigor de las leyes de Partida, y parece que las avia visto, y las llama derecho de Nobles.

416 Oldrado, y otros son de parecer, que puede el Castellano dexarse descomulgar, antes que entregar el Castillo a otro, que aquel de cuya mano le recibiò.

417 La descomunion es muerte del alma, y se tiene por pena capital, y mas grave que la del cuerpo.

418 Refierense las palabras de Cotereo, Belino, y Bobadilla, que son de la misma opinion, y los exemplos que traen remissivè.

419 Refierense las palabras de Humada en comprobacion de la misma sentẽcia.

420 Exemplo notable de Martin Vazquez de Acuña, sobre el cumplimiento de su omenage.

421 Azevedo tiene por justo, y pio este fuero de España, y considera algunas razones en su defensa.

422 La salud, y biẽ publico se prefiere al particular, aunque sea con alguna dureza, ò agravio.

423 Por defender la Patria se puede, y deve aventurar la vida, y esto no es impiedad, sino fortaleza, y suma justicia. *Cap.fortitudo 23 q.3.* se refiere, y exorna, ibid. *& num.425.*

424 De nuestros miẽbros, y acciones es mas dueño la Patria, que nosotros mismos

425 Refierese la opinion de algunos, que tienen ser licito exponerse vno a muerte cierta, y evidente por el bien publico, y en que se fundan?

426 Refierese otra mas segura, de que por lo menos se puede exponer a qualquier peligro de muerte, por grande que sea. Y sus fundamentos.

427 Traese el exemplo de Eleazaro, referido en los Machabeos.

428 La Escritura, y los Santos celebrã la hazaña de Eleazaro, y en que se diferenciò de la de Sanson.

429 Los que curan apestados, y dàn fuego a las minas de polvora, ò se buelan en los Navios, como se escusan?

430 Los que mueren peleando por la Patria, viven perpetuamente en la gloria. Y fama que alcançan, y dexan. Y los efetos que resultã desto en derecho. *§.1. vers. Et constat, instit. de excusation.* se pondera, y exorna, ibid.

431 Ciceron dize, que tienen lugar diputado en el Cielo con eterno descanso los q̃ mueren peleando por la Republica.

432 *Cap.omnium vestrum 23.q.5. cap.omni timore 23.q.8.* con otros que dizen, que los que mueren en guerra justa se vàn al Cielo, se explican, y exornan.

433 *L.12. & l.6.tit.18. & l.10.tit.25.part.* que tratan de como los Capitanes, y Cavalleros hã de estimar mas la fama, que la vida, y passar, y sufrir trabajos, y peligros, se ponderan, y explican.

434 La honra, fama, y buen nombre, valen mas que la vida, y hazienda.

435 Refierense dos lugares insignes de Ciceron en sus Filipicas.

436 Los Generales, y Capitanes tienen obligacion de reparar mas en ganar fama con su muerte, y porquè?

437 Virgilio llama muerte hermosa la que sucede a vn Capitan peleando en la guerra: y como se entiende esto por Seneca, y Platon.

438 Refierese vn Emblema de Camerario, en que diò a entender doctamente lo referido.

439

439 Los Lacedemonios tenian ley de morir, primero que huir en la guerra. Y la carta que escrivió Brasidas a los Ephoros en esta razon.

440 Los Atenienses juravan lo mismo en el Templo de Aglaura, y la forma deste juramento.

441 Estas leyes se parecen a las de nuestras Partidas, y Iusto Lipsio las llama duras, pero vtiles, y de buenos efetos.

442 Los exemplos suelen mover mas, que las razones, y autoridades.

443 Refierense los de los Saguntinos Numãtinos, Astapenses, y otros remissivè.

444 Iudas Macabeo tuvo por mayor gloria morir peleando, que vivir escusando la batalla.

445 Hazaña, y valor de vn Capitan de los Persas en vna batalla naval.

446 Otra de Periarco, Capitan de los Lacedemonios.

447 Cecilio Paulo se dexò matar en la rota de Canas, porque no se dixesse que vivia despues de tan gran infortunio.

448 Lucio Pinario matò a los Ciudadanos que le persuadian que entregasse la Ciudad, y Alcaçar de Etna en Sicilia.

449 Fulcaro, Capitan de Narsete, viendose desbaratado en Alemania, quiso mas morir, que esperar la reprehension de su General.

450 Soliman Turco, honrò mucho a Nodasto, porque defendio bien la fortaleza de Buda, y castigò a los soldados que se le entregaron.

451 El Dandulo, Capitan Veneciano, quiso mas morir cabe sus vanderas, que dexarlas desamparadas.

452 Pedro Martinez, Alferez de Baeça, como defendiò el pendon a los Moros, y honras que por ello recibieron sus descendientes.

453 Vn soldado Romano cortadas las manos, arrancò a bocados las narizes, y orejas de su contrario.

454 El General Pedro del Pulgar, quiso mas morir en su Almiranta, yendose a pique, que desampararla, aunque pudo salvarse.

455 Siempre han sido honrados, y alabados los que mueren en esta forma, y vituperados, y castigados los que han hecho lo contrario. Y exemplos dello remissivè.

456 Los Romanos no quisierõ recibir ocho mil soldados, que se dexaron rendir, y prender de Anibal en la batalla de Canas.

457 Vasco Perez, Alcalde de la fortaleza de Gibraltar fue notado, y castigado por no averse dexado morir en ella, sin embargo de sus escusas.

458 Los Pisanos castigaron con gran rigor a los soldados, que estavan de presidio en vna torre del Puerto de Labrona, por verla casi arruinada con la bateria de los contrarios, y las razones que dieron para este castigo.

459 Los Genoveses del vando Guelfo trabucaron a vnos soldados, porque entregaron la torre del Faro a los Gibelinos.

460 El Castellano de Velua fue degollado estos dias, porque no defendiò bien a los Olandeses aquella Plaça.

461 El Castellano de Manfredonia por aver rendido aquella fuerça a los Turcos, fue condenado en carcel perpetua, y huvo votos que le condenaron a muerte.

§. XVI.

462 Casos, y delitos ay en que se pueden castigar las desgracias.

463 Quando ay causa bien puede vno ser castigado sin preceder culpa.
Cap. sine culpa, de reg iur in 6. se explica y exorna, ibid.

464 La causa, y vtilidad publica, haze que se pueda algunas vezes salir de los estrechos terminos del derecho.

465 *L. 2. D. de legib.* donde se dize, que la ley castiga los pecados involuntarios, se pondera, y explica.

466 Las estatuas, los brutos, y los cadaveres, suelen algunas vezes ser castigados por el exemplo.

467 Los furiosos, aunque por la infelicidad del hado, suelen ser relevados de pena, tambien se han visto yà castigados por la misma razon, como el que hiriò al Rey Catolico.

468 Condenaciones ay que se tienen por justas, solo por parecer que son necessarias.

469 Aunque el Capitan que haze lo que deve, no tenga culpa en la perdida, ò desgracia de la batalla, todavia suele ser aborrecido, y desestimado del pueblo.

470 En muchas Naciones han sido castigados los Capitanes por desgracias que tuvieron en las batallas.

471 Refierense los exemplos de Bomilcar, Asdrubal, Macheo, Anibal, Tisaferne, Mirrhon, Leostenes, Pausanias, y lo

que vſan los Turcos.

472 En materias arduas el drecho es no mirar al derecho, y no abrir puerta a fraudes, y delitos.

473 Si en materias como la nueſtra ſe admiten eſcuſas, pruevas, y pleitos, ſe deſvanecerà el rigor de las leyes, que tratan dellas, porque ningun culpado dexarà de hallar quien le eſcuſe, y abone.

474 Los vicios del animo ſon de dificultoſa probança, y ſe ſuelen cubrir con capa de virtudes.

Cap. ſæpè 41. *diſtinct.* ſe pondera, y exorna, ibidem.

§. XVII.

475 En los delitos militares es mas ſaludable la ſeveridad, que la miſericordia.

476 Los Miniſtros, y ſoldados de la guerra, han de temer, y experimentar todo el rigor de ſus penas, porque no lleguen a deſpreciarlas.

477 En las coſas de la guerra es mucho lo que ſe pierde, y aventura, quando ſe peca, y aſsi no recibẽ perdon ſus delitos, ò deſcuidos. Ponderaſe vn inſigne lugar de Valerio Maximo.

478 Vegecio pone eſto por Aphoriſmo militar.

479 Carolo Eſcribano dize, que todos los bienes de vn Reino penden de caſtigar ſeveramente los delitos militares, y todos los daños de lo cõtrario.

480 Pedro Herodio ſiente lo miſmo, y que el caſtigo haze brioſos, y esforçados a los floxos, y cobardes.

481 Quinto Curcio dize, que el perdon deſtos delitos no conſiſte en la grandeza del Principe, ſino en la diſpoſicion de los ſubditos.

482 Con la impunidad crecen los delitos, y no es prudencia por perdonar a vno, hazer malos a muchos. Ponderaſe vn lugar de Arnobio.

Cap. ſed illud 4., *diſtin.* ſe pondera, y exorna, ibidem.

483 Clearcho dezia, que los ſoldados han de temer mas a ſu Principe, ò General, y ſus penas y caſtigos, que a los enemigos, y porque?

484 *L.* 27. *in fine*, *tit.* 23. *part.* dize lo miſmo, atribuyendolo a los antiguos.

485 Los Romanos en ninguna coſa fueron mas aſperos, y obſervantes, que en la militar diſciplina.

L. 3. *§ in bello*, *de re milit. l. poſtliminium*, *§. in bello*, ſe ponderan, y exornan, ibid.

486 La eſperança de acercarſe el fin, y remate de vn trabajo, parece que le alibia, y alienta a proſeguir lo que falta, con Caſsiodoro.

487 Alexandro Severo ponia la conſervacion de la Monarquia en la ſeveridad de los caſtigos, y ordenes militares.

488 Los Romanos ſe hizieron Señores del Orbe, con ſola la obſervancia de la diſciplina militar.

489 Los caſtigos militares no ſolo han de ſer ſeveros, ſino breves, y accelerados, y porquè.

490 Valerio Maximo dixo, que eſtos caſtigos avian de ſer *Abſciſſos*, y trataſe de la propria ſignificacion deſta palabra.

491 Quando ſe vè que el delito no tiene eſcuſa, no es neceſſario formar pleito para ſu caſtigo.

492 La citacion con ſer remedio natural, y de derecho Divino, ſe eſcuſa, quando ſe ſabe que el auſente no puede tener diſculpa que le aproveche.

493 Las penas no ſe deven dilatar en delitos graves, y notorios, y porquè?

494 En los miſmos caſos, y por la miſma razon no ſe admite apelacion, ni ſuplicacion.

495 En eſte de que ſe trata, ſe deviera aver procedido en la dicha forma.

496 En los delitos antiguos parece que no ſe procede con tanta aſpereza, como en los recientes.

497 Pero eſto ſe entiende, quando han paſſado diez años, y con otros requiſitos.

L. ſi diutino 7. *de pœnis*, ſe pondera, y exorna, ibid.

498 En delitos militares, y tales como el preſente, aun deſpues de veinte años ſe puede, y deve proceder al caſtigo. Y el exemplo de los de Arcadia.

499 Los reos no tienen diſculpa que les pueda ſer de provecho.

500 Las cauſas grandes ſe han de juzgar cõ grande animo. Y aſsi eſpera lo haràn los Señores nombrados en eſta.

PREFACION.

1 AVNQVE * se suele dezir comunmente, que las Leyes callan entre las Armas; [A] pues las Armas callaron tãto, y hizieron tan poco estruendo en el caso de que he de tratar en este Discurso, justo serà que hablen, y sean oìdas las Leyes, y levanten no solo la voz, sino tambien la espada de la vẽgadora justicia: [B] porque siquiera ayamos visto desnuda alguna en este miserable sucesso.

2 Que * los fueros, y privilegios, que conceden a los Soldados escrivir su testamento en la bayna, no se entienden quando tienen dentro della la espada, sino quãdo la bañaron primero en sangre enemiga, y con ella, ò con la propria, que vierten las heridas que han recibido, rubrican sus postreros elogios, y se han hecho dignos de los agenos. [C]

3 Ni serà mucho, * ni nuevo, que pidamos, y procuremos se vean, y sientan armadas las Leyes, en el castigo deste delito; pues esse suele ser proprio, y antiguo epiteto de ellas. [D]

4 Y la mayor * gravedad dèl consistiò, en que se viessen desarmadas nuestras Armadas, dexando tan barata à los enemigos vna presa tan rica.

5 Y causando * no solo nota, sino aun pena, ò indignacion en los mismos (como consta por el processo) averla conseguido sin sangre, [E] y carecer del triunfo que esperavan en su vitoria, porque no se

A Cicero *pro Milone: Silent leges inter arma, nec se expectari iubent cùm ei qui expectare velit, antè iniusta pœna luenda sit, quàm iusta repetenda.* Seneca *in Hercul furent. tragœd. 1.*

Arma non servant modum.
Nec temperari facilè, nec reprimi potest
Strictus ensis ira, bella delectat cruor.

Dixi alia *lib. 5. de Ind iure, cap. 6. n. 44. & seqq* & vide Valer. Max. *lib. 5. cap. 2* ibi: *Inter armorum namque strepitum verba Iuris Civilis exaudiri non possunt.* Aiala *de iure & offic belli, lib. 2. cap. 5. num 7.*

B *L. cum vir 31. C. ad leg. Iul. de adult.* ibi: *Iubemus insurgere leges, armare iura gladio vltore.*

C *L. milites 15. C. de milit. testa. Proinde sicut iuris rationibus licuit, ac semper licebit, si quid in vagina, aut clypeo litteris sanguine suo rutilantibus, adnotaverint aut in pulvere inscripserint gladio, sub ipso tempore, quo in prælio vita sortem derelinquunt, huiusmodi voluntatem stabilem esse oportet.* Et ita desertores, vel ignavi hoc iure non gaudent, *l. ex militari, D. de milit. testam.* Tiber. Decian. *lib. 7. crim cap. 15 num. 78.* & Petr. Cabal *resol. crim. cent. 3 casu 294. n. 119*

D *Procem. Instit.* ibi: *Imperatoriam Maiestatem non solùm armis decoratam verum etiam legibus oportet esse armatam.* Prudentius:

Lex armata sedet, sed nescit crimen opertum.

d. l. cùm vir, ibi: *Armari iura.* Tullius *in orat. de Arusp. resp. Arma iudiciorum, atque legum.* Cornel. Tacit. *in dialog. de clar. Orat.* loquens de eloquentia forensi: *Quid* (inquit) *tutius, quàm exercere artem, qua semper armatus, præsidiũ amitis opem alienis feras.* Conducit *l. advocati 14. C. de advoc. divers. iud. l. 1.* vbi glos. *C. de Iustin. Cod. conf.* & alia quæ tradit Redin. *de Maiest. Princip in princip & in § non solùm armis.*

E Tacit. *lib. 3. Annal. post princ. Quippe ingrata quæ tuta, ex temeritate spes, omnisq; cædes & vulnera & sanguis, aviditate prædæ pensabantur.*

se les diò ocasion de pelea. [F]

F D.Cyprian. *serm.4. de mortalitate in prin. Nisi præcesserit pugna, non potest esse victoria; tunc datur vincentibus corona. Nam gubernator in tempestate dignoscitur in acie miles probatur.* D. Ambros. *de offic. Non est gloriosa victoria, nisi vbi fuerint laboriosa certamina.* Senec. *in proverb. Victoria sine adversario brevis est laus.*

Confiesso * cierto, que quisiera mucho no ser Fiscal en este negocio; porque siẽpre deseo mas alabar, que culpar acciones agenas, y persuadir premios, que solicitar escarmientos. Pero perdon merece, quien acusa forçado por la obligacion del Oficio. [G] 6

G *L.si fideiussor.7.§.si necessaria, D.si quis caut.* Specul. *tit. de iudic. §.3. vers. Illud autem.* late Mascard. *concl.*1135. à quo habuit Tusch *litt.O.concl.*101.

Y puedeme * en èl servir de consuelo, que no me aparto del todo de mi natural instituto (como Ciceron dixo [H] en ocasion semejante) pues esta acusacion, mas se deve tener, y juzgar por defensa, supuesto que acusando a vno, ò a otro, defiendo a muchos, y con el exemplo que se pretende, se asseguran muchas Ciudades, muchas Provincias, y la conservacion de la dilatada Monarquia del Imperio de España. 7

H Cicer. *in Verr. orat.* 4. *Quo in negotio tamen illa me res Iudices, consolatur, quòd hæc, quæ videtur esse accusatio mea, non potiùs accusatio, quàm defensio est existimanda. Defendo enim multos mortales multas Civitates Provinciam Siciliam totam. Quamobrem si mihi vnus est accusandus, prope modum manere in instituto meo videor, & non omnino à defendendis hominibus, sublevandisque discedere.*

A lo qual * deviò de atender Alexandro Severo, [I] quando llamò a los Fiscales MAL NECESSARIO. Y Antonio Fabro, [K] que los dà nombre de PROCVRADORES GENERALES. Porque aunque lo sean solo de las causas del Principe, en ellas se incluye el cuidado de las demàs que pertenecen a su Dignidad, y al bien comun de todo su Reino. 8

I Lamprid. *in Severo*, refert Pet. Bellinus *in tract. de bello, 1.p.tit.23.n.17.*

K Ant. Fab. *in suo Codice, lib. 1. tit. 2. definit. 49. n. 7.* ibi: *Semper enim persona Procuratoris generalis est certa, quamvis non ideò dicatur generalis, quòd sit omnium procurator, est enim solius Principis, sed quia omnium rerum, quæ ad Principis dignitatem & Reip. vtilitatem pertinent, curam gerit.*

Aviendo pues * de començar a discurrir en este negocio, holgara (como dize Salviano [L]) de hallar palabras que igualen su gravedad, y la indignidad de sus circunstancias, para que huviera tanto de vigor, y eficacia en la quexa, como ha avido de dolor en la causa. 9

L Salvian. *lib. 6. de gubern. Dei, pag.* 210. *Vellem mihi hoc loco ad exequendam rerum indignitatem, parem negotio eloquentiam dari, scilicet vt tantum virtutis esset in querimonia, quantum doloris in causa.*

Pero contentarème * con ponderar lo que de ella resulta, que este (segun sen- 10

ten-

tencia de Quintiliano [M]) es el mejor modo de abogar, y vencer. Y entonces solo ay necessidad de Oradores, quãdo se pretenden violentar los animos de los Iuezes, ò apartarlos del conocimiento de la verdad.

M Quintil *lib. 6. instit. orat cap. 26. Nã quæ argumenta nascuntur ex causa, & pro meliore parte, plura sunt semper: vt qui per hæc vicit, tantùm non defuisse sibi advocatum sciat. Vbi verò animis iudicum vis afferenda est, & ab ipsa veri contemplatione abducenda mens, ibi proprium Oratoris opus est.*

§. I.

DE LA GRAVEDAD DE ESTE delito, por todas sus circunstancias; y en particular por la de aver perdido tan gran tesoro.

11 LAS penas * se deven proporcionar siempre con los delitos, [N] para que (como dixo M. Tulio [O]) cada vno sienta castigo igual en su vicio, y la fuerza se pague con la cabeça; la avaricia, con el dinero; la sobervia, con la ignominia. Porque siendo estos los frenos de la Republica, andaria (como añade Philon [P]) poco advertido el Legislador que quisiesse trocarlos.

12 Pero * en qualquier especie de los mismos delitos, es dotrina assentada de nuestros Iurisconsultos, y otros graves Autores, [Q] que crece su atrocidad por sus circunstancias; y que estas se suelen agravar, ponderando la causa, la persona, el lugar, el tiempo, la calidad, la cantidad, y el sucesso.

13 Todas * las hallamos juntas en grado superlativo en este de que tratamos, pues vemos perdida vna Flota con tan incomparable riqueza, que en lo registrado, y por registrar se tiene por cierto que passava

N *L. respiciendum, D. de pœn. l. sancimus, C. eod. l. Pædius, D. de incend. ruin. naufr. cap. affirmamus 24. q. 1.* cum traditis à Menoch *de arbitrar. lib. 1. q. 90. num. 38.* Guiller. Forner. *lib. 1. select. c. 15.* & à Me *in tract. de parricid. lib. 1. cap. 20.*

O Tull. *lib. 3. de legib. Noxiæ parem esse pœnam oportet, vt in suo quisque vitio plectatur, & vis capite, avaritia mulcta, honoris cupiditas ignominia sanciatur.*

P Philo *lib. de præm. & pœn. Inepti sunt Nomothætæ, qui non æquas pro dignitate cuiusque flagitij animadversiones statuunt, qui vi pecuniam, vulneri infamiam, cædi exsilium, furto vincula minantur.*

Q *L. aut facta 16. §. sed hæc, D. de pœn.* ibi: *Sed hæc quatuor genera consideranda sunt septem modis: causa, persona, loco, tempore, qualitate, quantitate, & eventu, §. atrox, Instit. de iniur. l. 1. tit. 16. p. 2.* Quintil. 6. *inst. cap. 1. Atrocitas crescit ex his quid factum sit, à quo, quo animo, quo loco quo tempore quo modo:* cum latè adductis à Farinacio *in prax. crimin. lib. 1. tit. 1. quæst. 15. num. 64.* & *tit. 3. quæst. 18. n. 60. & seqq.* & *de furt. q. 165. ex num. 13.*

ſava de [illegible] millones. Y que las perſonas a quien tocava el cargo de ſu defenſa, aun ſiquiera no ſe puſieron en ella, y dexaron * llevar francamente nueſtro 14
teſoro, nueſtras Naves, nueſtras armas a los Coſſarios, con tan afrentoſo, y laſtimoſo ſuceſſo: [R] y en tiempo que tan neceſsitada eſtava Eſpaña de tan importante ſocorro: y en lugar, que ſi huviera mas reportacion, ò conſejo, ſe pudieran ofrecer muchos para ofender al enemigo, ò para defenderſe dèl; y por lo menos para eſtorvar que no ſe llevara la preſa, quemando, o barrenando las Naves, ò echando a la mar la plata, oro, y demàs coſas de eſtima: con que huviera ſido menor nueſtro daño. Porque (como dize Flavio Vegecio [S]) en todas las expediciones militares es condicion comun, que ſe tenga por doblada la perdida, quando llega a hazerſe con ella mas poderoſo el contrario. Y ſegun la ſentencia de Xenofonte, [T] la abundancia que conſeguimos del deſpojo del enemigo, no ſolo nos ſirve de vitualla, y refuerço, ſino de gloria inmortal entre todos los hombres.

R Livius *quæritur* [illegible] *lib. 34. Ita enim bello, & pace quicqu*[illegible] *vt inter omnes conveniat, nec mi*[illegible]*m turpius eſſe, quàm ſine certa*[illegible]*e ceſsiſſe Regno: nec præclarius quicquam, quàm pro dignitate ac maieſtate omnem fortunam expertum eſſe.*

S Veget lib. 3. *de re milit. cap. 21. In omnibus prælijs expeditionis conditio talis eſt, vt quidquid tibi prodeſt, adverſario noceat: quod illum adiuvat, tibi ſemper officiat.*

T Xenoph. *de reb. geſt Græc. lib. 5. Ab hoſtibus parta abundantia non ſolùm commeatum, ſed immortalem gloriam apud omnes mortales parere ſolet.*

Però * dexando eſto para otro lugar, 15
y ciñendo en eſte lo que toca à la cantidad de la preſa, tengo por cierto, que ſe han viſto pocas de tanta importancia en el ſiglo que corre, ni en los paſſados.

Pues * ſi ponemos en cuenta los tres 16
antiguos deſpojos, que ganaron Romulo de Acron, Rey de los Cecinenſes; Cornelio Coſſo de Larte Tolumnio, Rey de los Veyentos; y Claudio Marcelo de Viridomano, Rey de los Franceſes, y los enca-

carecieron tanto los Romanos, que por esta razon los llamaron OPIMOS, consagrando los primeros a Iupiter Feretrio, los segũdos a Marte, y los terceros a Quirino; de que hazen memoria Tito Livio,[V] y otros Autores. Hallarèmos, que juntos, montaron quatrocientos y ochenta asses, ò libras, segun el computo de Alexandro ab Alexandro,[X] que quando ayã sido de oro, dando a cada libra doze onças, que es lo que entre ellos tenia (aunque la nuestra tiene diez y seis) y a cada onça setenta y dos sueldos aureos, que es lo mismo que setenta y dos castellanos, no vienen a montar mas que 42ꝧ 535. escudos, y cinco reales de nuestra moneda, conforme a la reduccion que se puede colegir, de lo que en esta materia doctamente apunta Budeo, Covarrubias, y otros Autores.[Y]

17 Y la mesma * desigualdad se hallarà en el aprecio, y estimacion de las presas que se han conseguido en otras batallas navales, y por notables conservan su memoria en diversas historias. Y especialmente en la de Paulo Diacono,[Z] que refiere, y encarece la de trecientos Navios de los Romanos, contra otros tantos de los Cartaginenses. La de Scipion Africano, en que venciò a Anibal con Antioco.[A] La de Duilio, y Claudio Consules Romanos.[B] Y otra de Scipion contra el mismo Anibal, en que a la vista de Cartago le quemò quinientas Naves, y ganò por despojos veinte mil libras de plata, y ochocientas de oro, fuera de otras alhajas de precio.[C] La de Atalo, que navegò con-

V Livius *decad.* 1. *lib.* 4. Marc. Varrò *lib.* 4. *de ling. Lat.* Plutarch. *in Romul.* Valer. Max. *lib.* 3. *cap.* 1. Velleius Patercul. *lib.* 2. eleganter Properc. *lib.* 4. *Eleg.* 10. vbi sic incipit:

Nunc Iovis incipiam causas aperire Feretri,
Armaque de Ducibus trina recepta tribus.

X Alexand. *lib.* 1. *Genial cap.* 14. & ibi eius additionat. Tiraq.

Y Budæus *de Asse in princip & capit. seqq.* Georgius Agricola, & Alciat *in tract de ponder & mensur.* Covarr. *de numism. cap.* [illegible] *& cap* [illegible] *num.* 4. Plaça *in epit. delict. lib.* [illegible] *cap.* [illegible] Otalor. *de nobilit* 2. *part. cap.* [illegible] Alonso Gallo *en su quilatador de oro y plata*, y el docto I.C. Alonso Carrança *en su ajustamiento de monedas pag.* 16[illegible] *& seqq*

Z Paulus Diacon. *lib.* [illegible] *Histor. pag.* 86

A Idem *lib.* 4. *pag.* 121.

B Idem *lib.* 2. *pag.* 82. *& pag.* 89.

C Idem *lib.* 3. *pag.* 116. *& seqq. Argenti pondo viginti millia, auri octingenta, cætera supellectilis copiosa.*

contra Roma, con armada de tres mil y trecientos Navios, à quien venciò, y desbaratò el Emperador Honorio. D

D Idem *lib.*14 *pag* 224.

Philipo Valesio * Rey de Francia, segun refiere Pineda en su Monarquia, E juntò, y llevò vna armada de trecientos y ochenta Navios contra Eduardo Rey de Inglaterra, por el qual fue vencido, y desbaratado cerca de Clusa; pero tampoco parece aver igualado esta presa à la que sentimos. 18

E Pineda *in Monarch.lib.*22. *cap.*27. §.4.

Y lo mismo * me quiero persuadir, por lo tocante al cumulo de tan prontas, y ahechadas riquezas, en la que se hizo al Gran Turco, en la celebrada Batalla Naval de Lepanto, año de mil y quinientos y setenta y vno, segun lo que de la reparticion de sus despojos refieren los que della escrivieron. F 19

F Illescas *in Histor.Pontif.* 2.*par.lib.* 6.*cap.*32.§.1.Cabrera *en la vida de Felipe Segundo*, *lib.*9.*cap.* 26. Fr. Alonso Fernandez *en los milagros del Rosario*, *lib.*6.Geron.Catena, y Don Antonio de Fuenmayor *en la vida de Pio V.* & alij passim.

El rescate * que Atahualpa Inga, Tirano del Perù, diò en precio de su libertad al insigne, y nunca bastantemente alabado Marques Don Francisco Pizarro, no passò de dos millones de oro, como escriven Antonio de Herrera, y Pedro Opmeero; G aunque ha sido no menos encarecido, que embidiado de todas Naciones. H 20

G Anton. Herrera *in Histor.gener. Indiar.decad.*5.*lib.*3.*cap* 3.Per.Opmeerus *in opere Chronograph.pag.*463.

H Surius *in comment. suo anno Domin.* 1558. Simon Maiolus 1.*tom. dier.Canicular.colloq.*19. *pag.*427. dixi Ego *in tract.de Indiar.Iure,lib.*1.*cap.*5.*num.*46. & *lib.*3.*cap.*6.*num.*12.

Y si * los que quieren engrandecer mucho el primer saco de Anvers, le aprecian en quinientos mil escudos, y el segundo en algo menos de diez millones (aunque el Franchi, mal afecto a los Españoles, dize aver passado de veinte) y el de Cadiz en quinientos mil ducados. I Yà se vè, que conceto, y estimacion haràn deste de que tratamos en los siglos futu- 21

I Herrera *in Histor.gener.lib.*16.*cap.* 13.*in fine*, & *lib.*12.*cap.*15 *fol.*642.& *cap.*5.*in fine*, Cabrera *in vita Philipp II. lib.*11.*cap.*7.y Lanario *en las guerras de Flandres*, donde refiere, y refuta al Franchi.

ros,

ros,en los quales se suelen aumentar siempre mucho las cosas de los passados. [K]

22 De esta * ponderacion venimos yà en conocimiento de la grave pena de este delito, si es que ay alguna,que pueda corresponder a la calidad , y cantidad de su daño. Porque en los robos, latrocinios, ò piraterios considerables , que se cometen en la tierra,ò en el mar, siempre establecieron las leyes pena de muerte. Y aun añadieron,que para exemplo,y terror de otros , se pusiessen las cabeças de los delinquentes en el lugar donde se hizo el delito. [L]

23 Y por la misma * pena mandaron que passassen los que aunque no ayan hecho el robo,ò la presa, fueron causa,ò dieron ocasion , y lugar a que otros la hiziessen, aunque no se les prueve dolo , sino culpa leve,ò levissima,como se dispone en ambos Derechos. [M]

24 De la qual * parece impossible se escapen,o escusen los reos à quien acusamos, pues procedieron con tanta remission, floxedad,y descuido, en caso tan grave, y donde en todo tiempo,y trance devieran aver tenido,y mostrado suma vigilancia, valor,y cuidado;tomando siquiera exemplo del que tienen los enemigos. Pues *
25 (como dixo Horacio [N]) donde ellos velan , y trabajan tanto por buscar nuestro daño , no es justo que nosotros estèmos dormidos.

26 Y no pudieron,* ni devieron ignorar, que donde es mayor el peligro , deve ser mayor el recato. [O] Y que quien lleva cosas de tanto precio a su cargo , ha de me-

K Propert.*lib.3.Eleg.1.*
Omnia post obitum fingit maiera vetustas,
Magnum ab exequijs nomen in ora venit.
Demosthen. *Olynth.* 1. *Quæ præterierunt omnia,plurimum æstimantur.*

L *L.capitalium,§.famosos & §.grassatores,D.de pœn.l.*18.*tit.*14. *part.*1. cum latè adductis ab Anton.Gomez 3.*variar cap.*5. *num.*10. Peguera *decis. crimin.*40. *num.*3. *&* 7. Petr.Gregor.*lib.* 37. *Syntagmat.* & Farinac. *de furtis, q.* 167.*par.*5.

M *L qui occidit* 30. *§.penult. l. in lege Aquilia* 45. *D. ad leg. Aquil. l. quod si nolit, §. Pomponius,D de ædilitio edicto, cap.fin.de iniur.* ibi : *Seu alijs irrogantibus opem fortè tulisti , aut hæc imperitia tua, sive negligentia evenerunt* , Salicet. *cons.*61.*inter consilia Baldi,lib.*2.& plures alij apud Tuschum *litt.D. concl.*6. Iul.Clar.*in praxi, §. fin. q.*84.Et quòd occasionem damni dans , damnum dare videatur,Seraphin.*de iuram.privileg.*7.*num.*26.Portius *cons.*58. *num.*2. *par.*2.Cavalcan.*decis.*26.*num.*57 *par.*2.

N Horatius *lib.*1.*epist.ad* Loliam:
Vt iugulent homines , surgunt de nocte latrones:
Vt te ipsum serves,non expergisceris.

O *L.*1.*§.sed et si quis, D.de Carbon. edicto,l.*1.*D.de ventre inspic.cap.vbi periculum de elect lib.*6. *cap quiescamus,* 40. *dist.cap.fin.* iuncta glos. *verb.Personaliter, de officio Delegati* , *l.*4. vbi glos.2. *tit.*17.*p.*3.latè Tusch.*litt.P. concl.*281.

dir con su estimacion el desvelo, y prevenir, trabajar, y pugnar quanto fuere possible por guardarlas, y defenderlas. [P]

27 Y esto * se agrava mas, si seguimos la dotrina de Socrates, de quien (como dize Ciceron en sus paradoxas) la tomò la escuela de los Estoicos, enseñando, que todos los pecados eran iguales, considerando el excesso, ò descuido de cometerlos, y de faltar el hombre al cumplimiento de lo que deve: [Q] y sacando deste principio, que es igual la culpa del Piloto, ò Governador de vna Nave, si por su negligencia, ò ignorancia se pierde llena de paja, que si la perdiera cargada de oro.

28 Pero yo * no la tengo por verdadera, ni conforme a derecho, y buena razon; porque a serlo, no dixeran nuestros Consultos, [R] que en los hurtos, y otros delitos se atiende la cantidad. Y huvieramos de censurar, y castigar igualmente el hurto de vn huevo, que el de vn precioso diamante: cosa que jamàs la ha admitido ninguna Republica. [S]

§. II.

DE LA PERDIDA DE *la reputacion.*

29 AVNQVE * es tan considerable, y digna de riguroso escarmiento esta perdida, por el interès pecuniario, sube mucho de punto, y excede todo encarecimiento, si la añadimos el daño, y menoscabo que puede aver causado a la estimacion,

P Iuvenal. *satyra* 10.
Pauca licèt portes argenti vascula puri,
Nocte iter ingressus gladium contumque timebis,
Et motæ ad Lunæ trepidabis arundinis vmbram, &c.
D. Bernard. *serm. de tripl. adven. Quid ego infœlix, quò me vertam, si tantum depositum contigerit negligentius custodire?* Tradit alia Lucas de Pena *in rubr. de littor. & itin. custod. lib.* 12. *vers. An autem,* & Nos *infra num.*

Q Cicero *paradox.* 3. *Parva inquis res est; atqui magna culpa. Nec enim peccata rerum eventu, sed vitijs hominum metien da sunt. In quo peccatur id potest aliud alio maius esse, aut minus. Ipsum quidem illud peccare, quoquo te verteris vnum est. Auri navem evertat gubernator, an paleæ, in re aliquantum in gubernatoris inscitia nihil interest, &c.*

R Dict. l. aut facta, §. *sed hæc, D. de pœn.* cum similibus relatis, *sup. num.* 12.

S Glossa & DD. *in* §. *gallinarum, Inst. de rerum divis.* vbi quod licèt committatur furtum in vna gallina, imò & in vno ovo, non tamen pro eo debet homo vapulare, Petr. Gregor. *lib.* 37. *Syntagm. cap.* 1. *& seqq.* Petr. Boulen. *in repetit. l. capitalium,* § *famosos nu.* 33. *& seqq. D. de furt.* Alber *in l.* 1. *in fine, D. de abigeis,* vbi quod magis punitur, qui facit furtum magnum quàm qui parvum: latè Farinacius *de furtis, d. q.* 165 *nu.* 18. *& seqq.* pulcrè Horat. *lib.* 1. *sermon. satyr.* 3.

cion, y reputacion de las armas de España, en las Naciones estrañas, el ver deslustrado, y manchado los reos el valor de la nuestra, con el poco que mostraron en esta ocasion, como en otra semejãte (aun con menor causa) lo dixo Caio Iurisconsulto. [T]

30 Porque * como gravemente nos enseña el Divino Ambrosio, quien ay que no juzgue por mas leve el vicio del cuerpo, que el del animo; y el daño del patrimonio, que el dispendio de la honra? [V] cuya estimacion, aun considerada en personas particulares, suelen nuestras leyes preferir a la vida. [X]

31 Y en los Reinos, * y Estados es de tanta importancia, que en la conservacion de la reputacion dellos, ponen todos los Politicos su principal autoridad, y defensa. Y la tienen por mas poderosa que las armas, y Fortalezas; [Y] porque vna vez perdida, causa graves inconvenientes, que producen muchos, y varios desordenados efectos, a los quales no se puede despues ocurrir, sino es con gran trabajo, ẽ industria, y con graves expensas.

32 Y asi * Quinto Curcio, referido por Iusto Lipsio, [Z] llama à la Magestad, y reputacion del Imperio, TVTELA DE SV SALVD.

33 Y el Botero * dize, [A] que en ella consiste el verdadero Patrimonio del Principe. Porque como añade vn Docto moderno, [B] aquel verdaderamente es rico, que la conserva, y el que llega à perderla, se reduce a suma pobreça.

34 Y el * Connestagio escrive, [C] que los Re-

T *L.2.D.de liberali causa* ibi: *Queniam servitus eorum ad dolorem nostrum, iniuriamque nostram porrigitur.* Conducit text *in l.quod si nolit 31 § qui mancipia, vers. Præsumpium, D. de ædilitio edicto,* ibi: *Quia nationis sunt non infamatæ,* cum latè adductis à Tiraq. *in l. 7. connub. n.12.* & *de nobilit. cap.12.* & Mantua *in glossario, class.17.c.32.*

V D.Ambros 3.*offic. cap.4. Quis enim vitium corporis, aut patrimonij damnum non levius ducat vitio animi, aut existimationis dispendio?*

X *L.isti quidem, §. quod si dederit. D. quod met causa,* ibi: *Cum viris bonis iste metus maior quàm mortis sit, l. iusta, D. de manum.vind.l.4. & vlt. tit 3. part.2.* cum latè congestis à Bobad. *in Polit. lib 2.c.14 n.43* doctissim. Valençuela *cons.92.n.1.* Amescua *de potest in se ipso lib.2.cap.1.ex num.12. & cap.12. per tot.* dixi Ego *in meo discursu de præcedentia, num.26.*

Y Petr.Gregor. *de Repub. lib.22.c.8.* Bessoldus *in dissr.polit.de arcan. rerum pub.c.1.n.5.pag.241.* Kirknerus *disp.de Rep 20 thes.1.* Traian. Boccalinus *Raggual.15.par.2.* & Valençuela *in discursu stat. & belli, 2.par.consid.6. & 19. & consid.16.nu.8.* Vannotius *animadv. polit.vol.2. n.1978.* ibi: *Non enim alia res est, quæ Regnis plus noceat, quàm Principem auctoritatem semel amittere. Nam ex hoc inconvenienti multi varijque effectus inordinati exoriuntur, quibus non nisi maximis laboribus & industria gravissimisque expensis occurri tandem potest.*

Z Quint.Curtius *lib.8.* *Iust.Lips lib.4 polit.cap.9.*

A Ioan.Boterus *lib.1.de detti, fol.17.*

B Valençuela *vbi supra, consid. 13. n.32.* ibi: *Hos operatur effectus in Rege habente, vel amittente coram vassallis, & alijs reputationem Nam si illam habuerit, dives efficietur: sin verò eam perdiderit, ad pauperiem redigetur.*

C Connestag. *in præfat hist.Reg.Portug. Vivunt ex opinione, & sustentantur potius, eò, quod se esse putant, quàm quod sunt re vera.*

Reyes de Portugal vivian, y se sustentavan, no tanto con lo que eran, como con lo que de si mismos opinavan, y presumian.

Y hablando * en comun de nuestra po- 35
derosa, y dilatada Monarquia de España (aunque no sin algun genero de ironia) dize el Satyrico Ragualista, [D] que su felicidad, y grandeza no està puesta en las hornazas de oro, y plata que le vienen del Perù, Nueva-España, y otras Provincias, ni en los Reinos sin numero que possee, sino en la calidad, presuncion, y reputacion de su muy honrada Nacion.

D Boccalin. 2 *part. Raggual.* 4. *Moltò essagerò la felicità della potente Monarchia di Spagna, la grandezza della quale disse, che non estava posta nelle fucine di oro, è di argento del Però della Nuova-Spagna, del Rio de la Plata, è della Castiglia dell Oro: Ne meno ne Regni che ella possedeva senza numero. Ma nella sola qualità, è riputatione della sua honoratissima natione.*

Los * Reinos, segun la noble, y cele- 36
brada sentencia de Crispo Salustio, [E] à quien siguieron, ò imitaron Polybio, y el Tacito, ningunos medios tienen mas faciles, y seguros para conservarse, que los que tuvieron para adquirirse.

E Sallust. *in Catilin. in princip. Imperium facilè ijs artibus retinetur, quibus initio partum est:* Polyb. *lib.* 1. *histor. Nam aliter censebant quæri Imperia debere, aliter servari. Nec imbiberant eos optimè retinere dominia, qui in ijsdem institutis perseverant, quibus ea initio sunt adepti.* Tacit. 5 *Annal. Non ignavia magna Imperia contineri, virorum armorumque faciendum certamen, &c.* Tradit alia Iust. Lips. *lib.* 2. *polit. capit.* 5. Albergat. *de Card offi. lib.* 2. *cap.* . & Valençuela *d. discursu* 2 *part consider.* 18. *nu.* 5. *& consider.* 20. *num.* 48.

Los de España * se conquistaron, y di- 37
lataron con el valor, y opinion de sus armas, y se han assegurado, y establecido cô los gruessos socorros que se traen de las Indias. Si la perdida de vno, y otro se menosprecia; introducirseha la pusilanimidad en lugar de la valentia; la floxedad en el del trabajo; la demasia, y sobervia desterraràn la templança, y justicia; y la fortuna se nos irà trocando al peso, ò passo de las costumbres. [F]

F Sallust. *supra: Verùm vbi pro labore desidia, pro continentia & æquitate libido atque superbia invasere, fortuna simul cum moribus immutatur.*

Y assi * conviene, que para no descae- 38
cer mas en lo de adelante, sea tan exemplar, y severa la demostracion en el castigo deste delito, como lo requiere la gravedad de la causa. Trayendo a la memoria, el que por otra, de circunstancias muy

di-

diferentes, hizo Avidio Casio, [G] man-
dando ahorcar los Capitanes, que sin or-
den suyo acometieron, y vencieron a tres
mil Sarmatas en la ribera del Danubio,
solo por dezir, que pudo suceder que ca-
yeran en alguna celada, y se perdiera la
reverencia, y reputacion del Imperio Ro-
39 mano. El qual * (aunque grande, y auto-
riçado) era mas de veinte partes menor,
que el que oy comprehende, y govierna
el Sceptro de España, como lo advierten
Tomas Bozio, [H] Camillo Borrello, y
otros muchos Autores, de quien hago co-
piosa mencion en otros escritos.
40 Especialmente * si advertimos, aver
sido este el primer tesoro de las Indias,
que despues que se descubrieron ha caido
en manos de Hereges, ò de otros enemi-
gos de nuestra Corona; para que no fal-
tasse linage alguno de desventura en tan
41 lastimoso sucesso. Pues * con esto veni-
mos tambien a perder vno de los eficaces
motivos con que persuadiamos que avia
estado, y estava Dios de nuestra parte en
la adquisicion, y retencion de aquellas
Provincias: del qual hizieron mucho ca-
so Simon Maiolo, [I] y otros Autores que
yo asimismo refiero en otro lugar.
42 Y con esto * (aunque muy a nuestra
costa) se avrà desengañado el moderno
Satyrico, [K] que era de opinion, que con
cauta, è industriosa malicia blasonava-
mos mas en España de la opulencia destos
tesoros, que todos los años se traen de las
Indias, de lo que ellos verdaderamente
merecen. Pues por lo que vieron en esta
ocasion de solo el embio de vna Provin-

G Vulcat. Gallican. *in Avid. Cassio*; quem refert Petr. Gregorius *lib.* 11. *de Republ. cap.* 10. *nu.* 11. inquiens: *Evenire potuisse, vt essent insidiæ, ac periret Romani Imperij reverentia, &c.*

H Tomas Bozius *de signis Ecclesiæ, lib.* 8. *cap.* . *&* 7. *& lib.* 2 . *cap.* . *&* 23. Borreli. *de præstant. Reg. Cathol. cap.* 16. Boterus, Maluenda, Alarete, Bobadilla, Salazar, & alij, quos refero, & sequor *lib.* 1. *de Indiar. iure, cap.* 16. *nu* 51. *& seqq* & latius *in discursu de præcedent. num.* 35. *&* 36.

I Simon Maiol. *colloq.* 20. *de herbis, pag. mihi* 449. Thomas à Iesu *de procurand. omnium gent. salute, lib.* 2. *cap.* 8. *pag.* 56. & alij, quos refero *lib.* 2. *de Indiar. iure, cap.* 25. *num.* 15.

K Ioan. Barclaius *in Euphormione* sive *Satyrico* 4. *par. cap.* 6. ibi: *Suique ærarij famam, opulentiæ Indicæ nomine, & ingentibus prætereà verbis, cauta & industria fraude sustentant.*

cia, podràn conocer lo que pueden, y suelen aver rendido, y rinden esta, y las otras, en mas de vn siglo, que ha que se desentrañan como Pelicanos, por sustentarnos, y enriquecernos con la sangre de sus venas, que son de oro, y de plata. [L] Y assi * con mayor razon reconoce a NUESTRO GRAN REY por vnico Dueño de casi quãto de estos dos generos ay en el mundo el eloquentissimo Padre Carlo Escrivano, [M] no acabando de encarecer sus perpetuas, y repetidas cosechas. 43

L Vide quæ de ingentibus divitijs ex Indijs in Hispaniam traiectis dixi *in dicto meo discursu de præcedentia, nu.* 42. *& seqq.*

M Carol. Escrivan. *in Politico-Christiano, in Epist. ad nostrum Regem* ibi: *Tu mihi primus, qui mundum vniversum auro densè perplus & gemmis. Nam quod illis prope fatigetur Orbis ab Oriente, & Occidente tuo est. In te perpetua horum messis sive vindemia, vnoque verbo, fœcunditas æterna est, priò; que viam semper sequenti sternit fœneraria auri, argentique redhibitione, &c.*

§. III.

PORQUE FUE ESPECIE de prodicion.

SI es grave * este delito, y por el consiguiente lo deven ser sus penas, por la ponderacion de la cantidad de tan gran tesoro, y de la reputacion de las armas de España, que por su causa perdimos, como queda probado. No es menos grave, por la de las calidades que en èl concurrieron. [N] 44

Pues quando * no le queramos dar nombre de PRODICION EXPRESSA, que es aver entregado esta Flota, tesoros, y armas della, dolosamente a los enemigos. El qual crimen es derecha traicion, y de los que llaman de Magestad ofendida en primera cabeça, [O] y tiene pena de muerte, y perdimiento de bienes, con perpetua ignominia, assi en la persona del que le comete, como en sus descendientes; como en muchas partes nos lo enseñan nuestros 45

N *Dict. l. aut facta, §. sed hæc, D. de pœnis,* ibi: *Qualitate*, cum similibus relatis *sup. num.* 12.

O *L.* 1. *l.* 2. *l. Maiestatis* 10. *D. ad leg. Iul. Maiest.* ibi: *Maiestatis autem crimen est illud, quod adversus populum Romanum, vel adversus securitatẽ eius committitur, vt qui exercitum deseruit, vel cuius ope, consilio dolo malo Provincia, vel Civitas hostibus prodita est, l. proditores, D. de re militari, l.* 1. *& per tot. tit.* 2 *part.* 7.

Iu-

Iuriſconſultos, y otros graves Autores. [P]

46 Por lo menos * le podrèmos llamar PRODICION PRESVNTA; la qual reſulta de tantas culpas, no ſolo leves, ſino graves, y enormes, que intervinieron en perpetrarle, de que irèmos tratando en eſte Diſcurſo. Y la hazen, que casi venga à

47 juzgarſe de vna miſma naturaleza, * como lo dizẽ los Doctores, [Q] quando equiparan el dolo expreſſo al preſunto, que nace de la leſion enormiſsima.

48 Y mas * en nueſtros terminos el Angelico Doctor Santo Tomas, [R] aſſentando por llano, que ſe puede tener por actual, y voluntario perpetrador de vn delito, quien no previene lo neceſſario para eſcuſarle. Pues por lo menos indirectamente concurre, ò ayuda por eſta via à los que derechamente le hazen; y poniendo el exemplo en el Piloto que pierde la Nave, por aver deſiſtido de ſu govierno.

49 Lo qual * viene a ſer en ſuſtancia, lo que como por regla de Derecho nos avia enſeñado antes Iulio Paulo Iuriſconſulto, [S] diziendo, que el que no haze lo que deve, es viſto hazer contra lo que deve. Porque en el miſmo no hazer, eſtà incluſo el contravenir a lo que devia.

50 A que * alude Lactancio Firmiano, [T] diziendo, que quien puede ſocorrer al que eſtà pereciendo, es viſto matarle, ſi no le ſocorre.

51 Y no * menos bien Cornelio Frõton, [V] quando puſo en eſto la eſtrecha, y riguroſa ſignificacion de la palabra DELITO, diferenciandola de la palabra PECADO. Porque delinquir, es no hazer vno lo que

de-

P Dictis iuribus, & *in l. quiſquis C. ad leg. Iul. Maieſt* ibi: *Vtpotè Maieſtatis reus gladio feriatur, bonis eius omnibus fiſco noſtro addictis &c.* Bart. *in extravag. ad reprim verb. Rebelles,* Bald. *in c. 1. §. 1. qui bus mod. feud. amitt.* Alex. *in l. 1. §. delinquunt D. de pœn.* Felin. *in cap 1. de homic.* Gigas *in tract de crim. læſæ Maieſt tit. de proditore,* Paris de Puteo *in tract. de re milit. lib. 6. §. duo milites, nu. 2.* Claud. Cotereus *in eod. tract. lib. 3. cap. 6.* Ant. Concius *ad leg. Iul. Maieſt cap 1.* Ayala *de iure, & offic. bell lib 3 cap. 13.* Tiber. Decian. *lib. 7. criminal. cap. 29. & 30.* & plures alij apud Farinac. *4. tom. crimin. q. 12. & ſeqq.* & Pet. Caballum *reſolut. crimin. cent. 3. cap. 294. num. 226.*

Q *L ſi ſuperſtite C. de dolo l. ſi tutor.* vbi gloſſ. & Bald. *num. 2. C. de peric. tut. l. 7. tit. 15. part. 5.* Bald. *conſ. 89. lib. 1.* Rolan. *conſ. 7. num. 4. lib. 3.* Socin. iun. *conſ. 48. num. 25. lib. 1.* Ripa *reſponſ. 138.* Greg. Lop. *in l. 56. tit. 5. part. 5.* Covarr. *lib. 2. var cap. 4. num. 5 & in cap quamvis, 3. p. §. vlt.* Gutierr *in auth. ſacramenta nu. 92.* & latè Molin. *de primogen. lib. 4. cap. 9. num. 32. & 34.*

R D. Thom. *1. 2. quæſt. 6. art. 3.* ibi: *Reſpondeò dicendum, quòd voluntarium dicitur, quod eſt à voluntate: ab aliquo autem dicitur eſſe aliquid dupliciter, vno modo directè; quod ſcilicet procedit ab aliquo in quantum eſt agens, ſicut calefactio a calore: alio modo indirectè, ex hoc ipſo quod non agit; ſicut ſubmerſio navis dicitur eſſe à gubernatore, in quantum deſiſtit à gubernando.*

S *L. qui non facit 121. D. de reg iur. Qui non facit, quod facere debet, videtur facere adverſus ea quia non facit.*

T Lact. Firmian. *lib 6. divin inſt. cap. 11 Qui ſuccurrere perituro poteſt, ſi non ſuccurrerit, occidit,* facit *l. necare videtur, D. de liber. agnoſc.*

V Cornel. Fronto *de different. vocab.* ibi: *Qui deliquit, non fecit, quod facere debuit, qui peccavit, hoc fecit, ſed parum rectè.*

deve,y pecar, hazerlo, pero menos bien.

Y en orden * a esto tenemos ley ex- 52
pressa del Emperador Constantino, [X] en que manda, sea quemado vivo, quien con accion, ò omission depravada, y culpable, diere lugar a que los Barbaros enemigos del Pueblo Romano, se enriquezcan con sus despojos, ò por otro camino interviniere en la division de sus presas.

La qual * ley pondera alli Accursio 53
contra los Castellanos, que dexan llegar los contrarios a escalar, y robar el Castillo, que es lo mismo que dexar entrar en la Nave, como luego dirèmos. Cuya sentencia refiere, y sigue Baldo, [Y] Martino Laudense, Mateo de Afflictis, Gregorio Lopez, y otros Autores, dando a este delito a boca llena, nombre de PRODICION.

Y hablando * en comun de qualquier 54
Presidente, Prefecto, ò Governador, que dexa entrar, ò permanecer los enemigos en la Ciudad que tiene a su cargo, ò en su territorio, lo enseñaron, y calificaron con el mismo nombre de PRODICION, el proprio Baldo, y otros muchos que comunmente le refieren, y siguen. [Z]

Y Alexandro, * y Martino Laudense [A] 55
equiparan en tales casos el dolo, y la negligencia; y dizen, que el que en ellos se hallare culpado, demas de las penas referidas, està obligado a satisfacer todos los daños, è interesses del Principe.

Y no * son de olvidar los exemplos de 56
Pausanias, y Leotycides, Capitanes de los Lacedemonios, que refiere Herodoto, [B] los quales fueron condenados en pena de proditores, por aver dilatado dar vnas

ba-

X *l. si quis à Barbaris, C. de re milit. lib. 12. Si quis à Barbaris scelerata factione facultatem depredationis in Romanos dederit, vel si quis alio modo factam diviserit, vivus comburatur.*

Y Bald. *in l. ex Divi, C. de locato.* ibi: *Qui deserit custodiam castri, proditor dicitur,* Martin. Laudens. *de Castellan quæst.* 21. Matth. de Afflict. *tit. quæ sint Regalia, cap.* 1. § *& bona committentium.* & Gregor. Lopez *in leg.* 1. *tit.* 18. *part.* 2. *verb. Farà traicion.*

Z Bald. *in l.* 1. *D. de rer. divis. quæst.* 42. Martin. Laudens. *de crim. læsæ Maiest. quæst* 38. Gigas *in eod. tract. sub tit. de prodit. quæst.* 1. *nu.* 13. & Tiber. Decian. *lib.* 7 *crim. cap.* 29. *num.* 8.

A Alexand. per text. ibi, *in l.* 3. *D. de off. Præfect. vigil. & in l. Divus D. de off. Præsid.* Laudens. *dict. tract. de Castellanis, quæst.* 33.

B Herodotus.

batallas, ò procedido en ellas con menos esfuerço. De los quales, exemplos hizo mencion Pedro Herodio, [C] y en fuerza dellos concluye, que son proditores los que proceden floxamente en el conflito de la batalla, ò los que del todo dexan, ò dilatan el darla, teniendo ocasion para lo contrario.

C Petr.Herod.*lib.7 rer.iudicat tit.4. fol.268.*ibi: *Prodit, qui data opera minus strenuè pugnat; & qui, cùm posset bellum conficere, moratus est.*

§. IV.

POR SER DESERCION, y dedicion.

57 PERO * quando sea menos cierto lo que del nombre, y calidad de la prodicion, que se puede pretender intervino en este delito, dexamos probado; y nos contentemos con darle el que aun no podran negar los mismos culpados; conviene a saber, de DESERCION, y total desamparo de la Flota que iba à su cargo, Y AVERLA DEXADO EN MANOS DEL ENEMIGO; tenemos lo que nos basta, para que asimismo se deva juzgar por de Magestad ofendida, y
58 castigar * con el rigor de sus penas; que en qualquiera de sus cabeças, y mas en este, que tambien se cuenta entre los de primera, tiene (como diximos [D]) pena de muerte, y confiscacion de bienes, con mayor, ò menor gravedad, segun los grados, ò circunstancias que en el caso intervienen. [E]

59 Asi * lo enseñaron expressamente los Iurisconsultos Vlpiano, y Marciano, [F] igualando la desercion con la prodicion, y mos-

D *Supra num.45.*

E *L.quisquis, C.ad leg.Iul.Maiest.l.1.& per tot.tit.18. lib.8.Recopil.* late Tiber. Decian.*lib.7.crim.cap.37.num.7.& cap.39.n.16.&* 45. Ioann. Igneus *in quæst. an Rex Franc. recog. super. ex num.* 108. Bellon.*cons.*32. & Corras.*memorab.Senatus-Cons.cent.1.cap.*10.

F *L.2.D.ad leg.Iul.Maiest.*ibi: *Aut qui exercitum deseruit, nam & hoc capite primo legis Maiestatis enumeratur, l.3. §.1. D.eod.* ibi: *Lex autem Iulia Maiestatis præcipit eum, qui Maiestatem publicam læserit teneri, qualis est ille, qui imbellis cesserit, aut arcem non tenuerit, aut castra concesserit.*

y mostrando que incurren en ella, y en el crimen de lesa Magestad en primera cabeça: *Los que desamparan el exercito de su cargo, ò los Castillos, y Fortalezas, ò otros Presidios, y puestos, cuya custodia se les ha cometido, ò ceden, y se rinden al enemigo sin pelear, ni ponerse en defensa, ò le dexan francos los Reales, y sus despojos.* Palabras que parece estavan mirando el sucesso presente, pues en èl intervino todo esto por nuestra desgracia.

Lo mismo * enseña el Iurisconsulto Menandro, [G] quando la huida, y desercion del soldado fue en el acto de la batalla. Cuyas palabras trasladaron los Emperadores Griegos en su Basilico. [H] 60

Y lo tiene por tan cierto Angelo, y Martino Laudense, [I] que aun al soldado herido no le permiten dexar su vandera, sin que primero tenga licencia del Capitan.

Y a esto * mirò Scevola, [K] quando dixo, que los soldados no pueden dexar sus vanderas sin peligro, y que por esso gozan del privilegio de la restitucion, y son vistos estar ausentes por causa de la Republica, como lo advirtiò bien Acursio, [L] declarando la palabra PELIGRO, y diziendo, que es del perjurio; porque todos los soldados juravan de pelear con valor, y constancia, como luego diremos. Y el de la muerte, porque esta era la pena ordinaria que se dava à los desertores. 61

Stephano Papa, * refiriendo todos los casos en que se incurre en pena de infamia, [M] pone este de huir en el tiempo de la batalla; y asi huvo algunos que pensaron, 62

G *L non omnes* 5. §. 1. *D. de re milit.* ibi: *Qui in pace deseruit, eques gradu pellendus est, pedes militiam mutat. In bello idem admissum capite puniendum est.*

H Basilic. *lib.* 52. *tit.* 1. *cap.* 13. *pag.* 475. *Qui belli tempore fugitivus factus est, capite punitur, &c.*

I Angel. *in l.* 1. per textum ibi, *C. ob long. tempor. præscript.* Martin. Laudens. *de bello, quæst.* 47.

K *L. milites* 45. *D. ex quib. caus. maior. Milites omnes qui discedere à signis sine periculo non possunt Reipublicæ causa abesse intelliguntur.* Idem docet *l.* 2. *tit.* 7. *part.* 3.

L Accurs. *dict l. verbo Periculo*, ibi: *Periurij, vel mortis.*

M *In cap. infames* 17. 6. *quæst.* 1. ibi: *De bellis publicis fugientes.*

ron, que de Derecho Canonico se avia restringido a sola ella la deste delito; y ponen esta por vna de las diferécias que ay entre ambos Derechos. [N] Pero la glossa parece que los reprueva, dando a entender, que no porque alli se expresse la nota, y pena de infamia, se escusan, ò derogan las otras de lesa Magestad, y vltimo suplicio, de que trataron Vlpiano, y Menandro. [O]

63 Y esta * misma opinion, comprehendiendo todos los casos que se han referido, y contandolos entre los que constituyen crimen de Magestad ofendida, siguen Decio, Gigante, Deciano, y otros inumerables Autores, [P] teniendola por comun, y testificando de la pratica della en todas las Naciones del mundo.

64 Pero * ninguna ha declarado, y establecido esto tan apretada, y repetidamente como la nuestra, en sus celebradas leyes de las Siete Partidas, en las quales tenemos el Derecho Comun que se deve guardar en España. [Q] Y de las quales podrèmos dezir cō mas razon que Tullio [R] de las de sus Doze Tablas, que son vn Seminario de toda buena enseñança, y Philosophia. [S]

65 Y assi * en todas las del titulo 23. de la segunda Partida se ponen importantes precetos, de como se han de aver los Caudillos, y sus soldados en los hechos de guerra; y entre los principales, este de no huir, ni desamparar jamas la batalla, sino antes, *ser sofridores, è feridores, segund los antiguos dixeron, despues que fueren bueltos en las lides con los enemigos para fazer*

N Aiala *de iure, & offic. belli, lib. 3. cap. 15. num. 2.* Tiber. Decian. *lib. 7. crimin. cap. 15. num. 82.*

O *Dict. l. 2. & 3. D. ad legem Iuliam Maiestat.*

P Decius *cons. 169.* Gigas *de crim. læsæ Maiest. quæst. 34. num. 19.* Decianus *dict. lib. 7. crimin. cap. 13. num. 7. & cap. 15. num. 83.* Cotereus *de re milit. lib. 3. cap. 2* Robert. Valturius *in eod. tract. lib. 11. cap. 16.* Petr. Bellin. *part. tit. 5.* Petr. Gregor. *de Republ. lib. 11. cap. 10. num. 11. & 12. & lib. 19. syntagm cap. 10. & 11.* Petr. Herod. *lib. 20. rer. iudic. tit. 5. cap. 12.* Aiala *de iure, & offic. belli, lib. 3. cap. 12. 15. & 18.* Thom. Mier. *in constitut. Cathalon. 1. part. collect. 5. cap. 31. num. 20.* Bobadilla *in Polit. lib. 2. cap. 1. & 2.* Anton. Concius *ad leg. Iul. Maiest in princip. & in vers. Qui imbellis cesserit,* & Petr. Caballus *resolut. crimin. cent. 3. cap. 294. ex num. 104.*

Q *L. 6.* ibi: *Por las leyes,* iuncta glossa, *tit. 4 part. 3.* vbi allegat Palac. Rubios *l. 4. tit. 4. lib. 1. ordin. l. 1. Tauri, l. 3. tit. 1. lib. 2. recop. vbi DD.*

R Tullius *lib. 1. de Orat.*

S Dom. Gregor. Lopez Madera *de excellent. Hispan. cap. 7. §. 2. fol. 61.* Ego latiùs *in meo tract. de crim. parricid lib. 1. cap. 23.*

lo que les conviene en fecho de Cavalleria. T

T *L.10 tit.23 part.2.*

Y en todo * el titulo 18. de la misma 66
Partida, tratando de como se han de guardar los Castillos, y Fortalezas, ninguna ay que dexe de poner pena de traicion conocida a los que por qualquier guisa los desamparan, sin morir en su guarda, y defensa, ò bolverlos a los Señores de cuya mano los recibieron. Y asi advierte el Glossador dellas, que no abrieron puerta à dispensacion, excepcion, ò disimulacion alguna; V porque si los han de bolver *en todas guisas*, ningun caso quisieron dexar excluido.

V Gregor. Lop. *in proœm. dict. tit.* 18. *par.* 2. *verb. En todas guisas* sic inquiens: *Sine aliqua dispensatione. Nam ista dictio omnimodo, seu omnino dispensationem excludit gloss. in Clem, vt hi qui de ætate & qualit verb. Nullo modo, Abb. in c.* 3. *ne Cler. vel Monach. vers. Quæro numquid Prælatus & in cap. qualiter & quãdo, el* 2. *de accusat.* Et qui totum dicit, nihil excludit *l Iulianus in princip. de legat.* 3. & Bart *in l. Centurio, num.* 27. *de vulgar.* cum alijs.

Pero es * muy notable, y digna para 67
nuestro intento de particular advertencia la ley sexta del mismo titulo, que instruyendo a vn Alcaide de vn Castillo en las cosas que ha de guardar, y refiriendo las partes que ha de tener, dize asi:

Tener Castillo de Señor, segund fuero antiguo de España, es cosa, en que yaze muy grand peligro. Cà pues ha de caer el que lo tuviere, si le perdiere por su culpa, en traicion, que es puesta, como egual de la muerte, del Señor: mucho deven todos los que lo tuvieren, ser apercebidos en guardarlos, de manera que non cayan en ella. E porende, pues que en las leyes ante desta, avemos dicho de como los deven recibir, è por quien; queremos, hi mas dezir, de como los deven guardar, è en que manera. E para esta guarda ser fecha cumplidamente, deven hi ser catadas cinco cosas. La primera, que sean los Alcaides tales, como conviene, para guarda del Castillo. La segunda, que fagan ellos mismos lo que deven en guarda dellos.

La

La tercera, que tenga hi de omes cumplimiento. La quarta, de vianda. La quinta, de armas. E cada vna destas queremos mostrar como se deve fazer. E porende dezimos, que todo Alcaide que tuviere Castillo de Señor, deve ser de buen linage, de padre, ò de madre. Cà si lo fuere, siempre avrà verguença, de fazer del Castillo cosa que le estè mal, ni porque èl sea denostado, ni los que dèl descendieren. Otrosi deve ser leal, porque todavia sepa guardar, que el Rey, ni el Reino, non sean desheredados del Castillo que tuviere. E aun ha menester de ser esforçado, que non dubde de se parar a los peligros que al Castillo avinieren. E sabidor conviene que sea, porque sepa fazer, è guisar las cosas que convinieren a guarda, è a defendimiento del Castillo. Otrosi, non deve ser mucho escasso, porque ayan sabor los omes, de fincar de mejor miente con èl. Cà assi como seria mal, de ser muy desgastador de las cosas que fueren menester para guarda del Castillo, otrosi lo seria, de non saber partir con los omes lo que tuviesse, quando menester les fuere. E non deve ser muy pobre, porque non aya cobdicia de querer enriquescer de aquello, que le dieren para la tenencia de Castillo. E demàs de todo esto, deve ser muy acucioso en guardar bien el Castillo que tuviere, è non se partir dèl en tiempo del peligro. E si acaeciesse, que gelo cercassen, ò gelo combatiessen, develo amparar fasta la muerte. E por tormentar, ò ferir, ò matar la muger, ò los fijos, ò otros omes qualesquier que amasse, ni por ser èl preso, ni atormentado, ò ferido de muerte, ò amenaçado de matar, ni por otra razon que ser

pudiesse, de mal, ò de bien que le fiziessen, è le prometiessen de fazer, non deve dar el Castillo, ni mandar que le diessen. Cà si lo fiziesse, caeria porende en pena de traicion, como quien trae Castillo de su Señor.

Lo mismo * repite otra ley del propio titulo, A declarando el esfuerço, y ardimiento que deven tener los tales Alcaides, por estas palabras. 68

A L.12.dict.tit.18.part.2.

Sabidores fueron mucho los antiguos de España, para guardar su lealtad: Porende catando todas las cosas, porque los Castillos fuessen mejor guardados, de manera que los Señores non los perdiessen, è catando todo aquello, porque esto se fiziesse mejor, pusieron que aquellos que estuviessen en los Castillos, fiziessen dos cosas. La vna, en defenderlos con ardimiento, è con esfuerço. La otra, con sabiduria, è con cordura. E la que ha de ser con ardideza, è con esfuerço es, que deven defender el Castillo muy ardidmente, feriendo, è matando los enemigos los mas de recio que pudieren, demanera que los non dexen llegar a èl. Cà en esto non devia catar a padre, ni a fijo, ni a señor que ante oviere avido, ni a otro ome del mundo, que del otro Cabo fuere, que viniessen a que el Castillo le quisiessen fazer perder: porque mucho seria cosa sin razon, è contra derecho de guardar el ome a aquel que le fiziesse traydor. Otrosi, deven aver grand esfuerço en sofrir todo miedo, è todo trabajo que les y venga tambien en velar, como en sufriendo sed, è fambre, ò frio, ò todo trabajo que y prisiesse. Cà pues que el Castillo non han a dar si non a su señor, menester ha que tomen esfuerço en si, porque lo puedan fazer,

è non

è non cayan por su culpa en traicion. E por ende, muerte, ni otro peligro, que es passadero, non deven tanto temer, como la mala fama, que es cosa que fincaria siempre a ellos, è a su linage, si non fiziessen lo que deviessen en guardar el Castillo, &c.

69 Esto * llamò fuero leal de España otra ley de Partida, [B] permitiendo que el padre coma al hijo, antes que desamparar el Castillo, diziendo asi: *E aun ay otra razon, porque el padre podria esto fazer, cà segund el fuero leal de España, seyendo el padre cercado en algun Castillo que toviesse de señor, si fuesse tan cuitado de fambre, que no oviesse al que comer, puede comer al fijo, sin mal estanza, ante que diesse el Castillo sin mandado de su señor.*

B *L. 8. tit. 17. part. 4.*

70 Y del * mismo vocablo vsò el señor Rey Don Alonso en otra ley del Ordenamiento, [C] que oy se halla recopilada, dõde tratando que cosa es traicion, y de quantas maneras se comete, dize: *La quinta es, quando el que tiene por el Rey Villa, ò Fortaleza se alçare con aquel Lugar, ò lo dà a sus enemigos, ò lo pierde por su culpa, ò algun engaño que èl hiziesse. La sexta es, quando alguno tiene Castillo de Rey, ò Villa de otro señor por omenage, y no lo dà à su señor quando ge lo pide, ò le pierde no muriendo en defendimiento dèl, teniendolo abastecido, y haziendo las otras cosas que deve hazer por defender el Castillo, segun fuero, y costumbre de España, ò si tuviesse el Castillo, Villa, ò Ciudad del Rey, maguer no la tuviesse por èl.*

C *L. 1. tit. 7. lib. 8. ordin. quæ est l. 1. tit. 18. lib. 8. Recopil.*

71 Y es tan * cierto lo que vamos diziendo, que conforme a otra ley de la misma

Par-

D *L.13.tit.18.part.2.*

Partida, [D] no solo incurre en pena de traicion el Alcaide que desampara, ò entrega el Castillo por recelo, o invasion de enemigos, sino aun tambien el que saliẽdo de èl, para hazer espolonada, y herir, y matar a los que se le tienen cercado, le viniesse a perder, sin hallarse dentro en su guarda, y defensa: *Porque tovieron* (dize) *por bien que lo non probasse en ninguna manera; è si lo fiziesse, maguer fuesse muerto, ò preso, non podria ser quito de la traiciõ, si entonce el Castillo se perdiesse, porque pues èl es dado para guardarlo, non deve partirse dèl sin mandado del Rey, ò del otro señor de quien lo toviere.*

E *L.27.tit.23.part.2.*

Espolonada * era, como por otra ley se declara, [E] *vna manera de lid, quando los de la hueste tienen algund lugar de los enemigos cercado, è passassen cabe ellos, è los de dentro los cometen de guisa, porque los de fuera han por fuerza à deronchar con ellos; è porque esto deve ser de recio, è muy aina, por esso la llamaron espolonada.* 72

F Bald. *in cap. illud, de maior. & obed.*

Y a esto * mira la dottrina de Baldo, [F] que enseña, que ni para guardar, ni socorrer la Ciudad que estuviesse en peligro, puede el Castellano desamparar su Castillo. De quien lo tomò el Politico Bobadilla, [G] aconsejãdo lo mismo a los Corregidores de Ciudades de fronteras, y que no dexen, ni desamparen facilmente las q̃ tienen a cargo, por ir a socorrer a las convezinas, aunque estèn sitiadas, ò tomadas del enemigo. Porque essotra es su primera obligacion, y como dize el Sabio, [H] donde no huviere Governador que govierne, el Pueblo perecerà. 73

G Bobadilla *in Polit. lib. 4. cap. 2. num. 49. & 50.*

H Proverb. 11. *vers. 14. Vbi non est gubernator, populus corruet: salus autem vbi multa consilia.*

Otras

74 Otras * muchas leyes de las mismas Partidas pudieramos ponderar para este proposito, pero bastan las referidas. Y las demàs se hallan en el librillo, no mal trabajado, que sobre su explicacion imprimiò en Valladolid el Doctor Antonio Alvarez, [I] natural de Baeça, año de 1558. con ocasion de la perdida de Bugia, declarando lo que son obligados a hazer los buenos Alcaides, que tienen a su cargo Fortalezas, y Castillos fuertes.

75 Pero * porque no piense alguno, que estas leyes se ajustan menos a nuestro intento, por tratar de Castillos, y nosotros de Naves, me ha parecido advertir, ser punto assentado en Derecho, que quando corre la misma razon, lo dispuesto en las Casas, Castillos, Exercitos, ò Reales terrestres, se entiende, y estiende a las Naves, y Flotas, ò Armadas del mar, como en diversos casos lo enseñaron nuestros Iurisconsultos. [K]

76 De donde * tomò ocasion Baldo de comparar las Naves a los Predios vrbanos. [L] Y Alberico, Romano, y otros, de dezir, que como vno no puede ser citado, ò llevado a juizio desde su casa, tampoco podrà serlo desde su Nave. [M] A la qual Pedro Herodio llama con razon pequeña Republica. [N] Y mas en nuestros terminos dize Leon Bautista, a quien refiere, y sigue Boerio, [O] que las Flotas, ò Armadas Navales son Castros, ò Reales maritimos, y que algunos suelen dezir, que vsan de las Naves como de Elefantes aquaticos, a los quales goviernan con sus frenos. Cuyo vltimo simil expressò mucho

I Alvarez *dict.tract.2. & 3 part per tot.* cuius libelli mihi copiam fecit præstantissimus, & eruditissimus Domin. D. Laurentius Ramirez de Prado, in Regio hoc Indiarum Senatu dignissimus Consiliarius, qui vt ingenium facile, perspicax, ac veluti innumerato; ita selectissimam ac refertissimam bibliothecam, & quasi promum condum totius iuris, totius antiquitatis habere videtur.

K *L penult.§.si de nave D.de ijs qui deiecer.l.in eadem causa 3. D ad leg.Iul.de vi publ l.1 §.si quis de nave 7.D de vi, & vi armata,* iuncto Iulio Paul. *lib.1.sent. tit.*16.

L Baldus *in l.certi iuris,num.9. Cod.de locat.*

M Alber *in l.plerique, D.de in ius vocan.& in tract.de statutis,3.par* Roman. *in l.1. §.Domini, num.9. D.ad Syllanian.* Ripa *in l.quominus num.*124.*D de fluminib.*Stracha *de mercatorib.tit.de navibus, num.2.*

N Pet.Herod.*lib.6.rer.iudicat.tit.*12. *cap.*1.*in fine,* ibi: *Sed navis genus quoddam est pusillæ Reipublicæ.*

O Leo Bapt.*de re ædificat lib.5.tit.de sing.oper.* relatus à Boerio *decis.*177. *num.7 Maritima castra esse classem, aliosque dicere se navibus vti, quasi aquatico Elephanto, quem suis frenis moderantur.*

P L 8.tit.25.de los noacheros part.2.

cho mejor vna ley de Partida, [P] comparando la Nave al cavallo, sin dexar cosa en que no los iguale.

Fuera * de que aun no tenemos necessidad de valernos deste argumento, quan- 77
do las mismas leyes, casi por el proprio tenor de palabras, repitieron en los Generales, ò Almirantes de Flotas, y Armadas, lo que avian dicho en los Alcaides de los Castillos. Vna * de las quales, [Q] 78
declarando las cosas que deven saber, y obrar los Caudillos de los Navios, concluye: *E los que desta guisa non lo fiziessen, si por su culpa perdiessen los Navios, son porende traydores, tambien como si perdiessen vn Castillo; è deven perder los cuerpos, è todo lo que ovieren.*

Q L.9.in fine, tit.25 part.2.

En otra * se engrandece mucho la im- 79
portancia, y dignidad del cargo de los Almirantes [R] (que entonces assi llamavan a los que aora Generales de Flotas, ò Armadas) y dize, de que cosas ha de cuydar, y sobre que personas tiene mando, y jurisdicion; y remata diziendo: *Onde pues que el oficio del Almirante es tan poderoso, è tan honrado, ha menester que aya en si todas aquellas bondades que dize adelante, do fabla dèl, è de la guerra de la mar. E seyendo atal, develo el Rey amar, è fazerle muy grand honra, è mucho bien. E quando contra ello fiziesse, deve aver la pena misma que el Adelantado.* Y Adelantado era el Presidente, y Capitan general de alguna Provincia, y deve aver pena segun el yerro que cometiere, como en otra ley se declara. [S]

R L.24.tit.9.part.2.

S L.22.dict.tit.9.part.2.in fine.

Pero * dize aquella, que al Almirante 80

le

le llamavan en latin, DINIORATVS, q̃ quierè tanto dezir en romãce como Cabdillo, que es puesto, ò adelantado sobre los maravillosos fechos. Palabra de que no halla rastro en antiguos, ni modernos Autores, y deviòse de originar de la gran dignidad que tenia. Y la de ALMIRANTE, es Arabiga, si creemos a Don Sebastian de Covarrubias; [T] aunque Forcatulo la quiere hazer latina, y que antiguamente se dixesse, ADMIRANDVS, porque Augusto Cesar llamò desta suerte a vn Legado de Francia, que referia cosas admirables, y portentosas que avia visto en el mar, y le hizo Prefecto de su armada Francesa. [V] Y Pedro Gregorio, refiriendo a Ioachimo Peronio, dize, [X] que es voz corrompida de la Griega, HALMYRARCHOS, que significa, Principe del mar salado, y trae algunas cosas de su oficio, y jurisdicion, despues de Rebufo. [Y]

81 Mas * todo se comprehende copiosamente en otra ley de la misma Partida, [Z] que no se puede dexar de poner a la letra, porque viene a ser la individual deste caso, y dize asi:

Almirante es dicho, el que es Cabdillo de todos los que vàn en los Navios, para fazer guerra sobre mar. E ha tan grand poder, quando và en la Flota, que es asi como hueste mayor, ò en el otro armamiento menor que se faze en lugar de cavalgada, como si el Rey mismo hi fuesse. E sin todo deve judgar todas aquellas cosas que diximos en la ley que fabla de su oficio. E por este poderio tan grande que ha, deve ser ante mucho escogido el que quisieren fazer Almirante,

T D. Sebastiàn. Covarrub. *in thesaur. ling. Hispan. verb. Almirante*, donde refiere a Leon Africano, y a otros: vide quæ dixi *in meo tract. de Indiar. iure, lib.* 1. *cap.* 5. *num.* 23. Salazar de Mendoza *de orig. Dignit. Hispan. lib.* 2. *cap.* 15. Bernabe Moreno de Varg. *de nobilit. Hispan. discurs.* 13. *num.* 18. & novisime à me habens D. Ioseph. Pellicer de Salas omnigena eruditione & ingenio conspicuus, *en sus lecciones solennes pag* 454.

V Stephan. Forcatul. *de Gallorum Imperio, lib.* 2. *fol.* 83.

X Ioachim. Peronius *in lib. de ling. Gallicæ cum Græca cognatione*, Petr. Gregor. *lib.* 1. *syntagm. cap* 3. *num.* 7. & iterum *lib.* 47. *cap.* 37. *num.* 8.

Y Rebuff. *ad leg. Gallic. tit. del' Admiral. per totum*, Cassan. *in Catal. glor. mund. par.* 9. *consider.* 16. Rosin. *antiq. Roman. lib.* 10. *cap.* 19. vbi inquit: *Is cui Imperium in copias navales mandatum erat, Præfectus clasis dicebatur*, quem etiam *Archigubernum* vocare videtur Iavolen. *in l. Seius Saturninus Archigubernus ex classe Britannica* 49. *D. ad Trebell.* & observat Stracha *in tractat. de nautis, par.* 1. *num.* 4. Nebrissens. Brissonius & Calinus *eod verb.*

Z *L.* 3. *tit.* 24. *partita* 2.

catando que aya en si todas estas cosas. Primeramente, que sea de buen linage, para aver verguença. E de si que sea sabidor del fecho de la mar, è de la tierra: porque sepa lo que conviene de fazer en cada vna dellas. E que sea de gran esfuerço, cà esta es cosa que le conviene, para fazer daño a sus enemigos. E otrosi para apoderarse de la gente que traxesse, que son omes que han menester siempre justicia, è gran acabdellamiento. Otrosi deve ser muy granado, que sepa bien partir lo que toviere, con aquellos que le han de ayudar, è de servir. E como quier que todos los omes ayan placer, è sabor naturalmente, quando les fazen bien, è les dàn buena parte de lo que ganan, mucho lo han mayor los de la mar; lo vno por la gran cuita que sufren en ella. Lo al porque son en lugar que non pueden aver las cosas, si non por mano del Señor. E sobre todo le conviene, que sea leal, de guisa que sepa amar, è guardar al Señor, è a los que vàn con èl, è assimismo de non fazer cosa que mal le estè. E el que desta guisa fuere escogido para ser Almirante, quando lo quisieren fazer, deve tener vigilia en la Eglesia, como si oviesse de ser Cavallero. E otro dia venir deve delante del Rey vestido de ricos paños de seda. E èl ha le de meter vna sortija en la mano derecha, por señal de honra que le faze. E otrosi vna espada, por el poder que le dà. E en la izquierda mano vn estandarte de la señal de las armas del Rey, por señal de acabdillamiento que le otorga. E estando assi, devele prometer, que non escusarà su muerte por amparar la Fè, por acrescentar la honra, è el derecho de su

Se-

*Señor, è por pro comunal de ſu tierra: è que guardarà, è farà lealmente todas las coſas *que oviere de fazer, ſegund ſu poder. E deſque todo eſto fuere acabado, dende adelante ha poderio de Almirante en todas eſtas coſas, ſegund dicho es.*

82 Y tuvoſe * por tan grave eſte delito de deſamparar el Caſtillo, Preſidio, ò Exercito, ò huir por miedo del enemigo en el trance de la batalla, que eſtatuyeron los Emperadores [A] Graciano, Valentiniano, y Teodoſio, que nadie, ſo graves penas, receptaſſe a los que le huvieſſen cometido; y el que los deſcubrieſſe, ſi fueſſe ingenuo, gozaſſe de inmunidad; y ſi eſclavo, de libertad. Cuya diſpoſicion confirmò, y parece que eſtrechò a los Caudillos, otra ley de nueſtras Partidas, por eſtas palabras: [B] *La tercera es, quando deſcubre a algund que es pueſto por Cabdillo de Cavalleros, ò de otros omes en frontera, ò en otro lugar por mandado del Rey, ſi los deſamparaſſe ſin otorgamiento del Rey.*

83 Y aun * los podia matar por ſu autoridad el que los hallaſſe, ſi queriendo prenderlos ſe reſiſtieſſen, como en otras leyes ſe diſpone, [C] las quales dàn a entender, que conſiſte en eſto la publica devociõ. Y dellas dize Claudio Cotereo, [D] que vſan los Eſcotos, y que los confiſcan todos ſus bienes.

84 Y por * la miſma razon, aunque en otros delitos ſe ſuele permitir abolicion, ò deſiſtimiento de la acuſacion començada, en eſte no ſe conſiente, como ni en los de leſa Mageſtad, ò prodicion de la

85 patria. [E] Y el Juez * que por gracia, ò por diſ-

A *L fin. C. quib. ex cauſ ſervi pro præm. lib. accip. l. 1. C. de deſerior lib.* 12. Tiber. Decian. *lib. 7. criminal. num.* 69.

B *L. 3. tit. 22. par. 4.*

C *L. 2. C. quando liceat vnicuique ſe vindicare, vel publicam devotionem, & l. 2. C. de deſertorib. lib.* 12. vbi Lucas de Pena, Decian. *ſup. num.* 67. Petr. Cabal. *reſolut. crim. cent.* 3. *cap.* 294. *num* 106.

D Cotereus *de re milit. lib.* 3. *cap.* 3. *Apud Scotos ſtatutum eſt, vt is qui metu aciem deſeruiſſet, aut à caſtris non obtento à Duce commeatu profugiſſet, impunè à quovis necaretur, omniaque eius bona Fiſco adſcriberentur.*

E *L. vlt in fine C. de abolition.* ibi: *Etiã abolitio non dabitur in illis criminibus, vt in violata Maieſtate aut patria oppugnata, vel prodita, aut peculatus admiſſo, aut ſacramentis deſertis:* Decian. *vbi ſuprà num.* 77. Caballus *d reſolut.* 294. *n.* 118.

dissimulacion dilata la severidad de sus penas, incurre tambien en ellas, como lo declaran los mismos Emperadores. [F]

A esto * mirò Suidas, referido por Iusto Lipsio, [G] quando dixo, que los Romanos siempre castigarō con pena de muerte a los que desamparavan el lugar de su estacion. Y Polybio añade, que este era vno de los delitos militares que mas afrēta inducian, y con mayor severidad castigavan. [H] Y Tito Livio enseña, que esta era de las mas antiguas leyes que tenian, y que avia passado de padres en hijos, y aun estava rubricada con la sangre que algunos por esta razon les sacaron; [I] como sucediò * en Tito Scauro, que vedò parecer en presencia suya à su hijo, porque dexò el puesto que le avia señalado en vna batalla, y èl por la verguença de tan gran ignominia, tuvo por mejor matarse a si mismo. [K] 86

Alexandro de Alexandro * lo juntò todo, [L] dando nombre de PESSIMOS a estos delitos de *desercion*, *sedicion*, *huida*, *desamparo, ò entrega de los Presidios*; y diziendo ser tan dignos de pena de muerte, que Iulio Cesar, aunque solia dissimular en otros, se mostrò siempre inexorable en el castigarlos, y que lo mismo hizo Alexandro Magno, mandando matar a vn Castellano, que avia desamparado su Fortaleza. 88

Y son * inumerables los exemplos que en todas Naciones, y en todas edades se podràn hallar de varios, capitales, y afrētosos castigos, que por estas causas se executaron; de los quales hazen copiosa men- 89

cion

F *Dict. l. 1. C. de desertor. lib. 12. in fine, ibi: Sin autem Rector Provinciæ propositam severitatem, vel gratia, vel dissimulatione distulerit, patrimonij atque existimationis damno subijciatur, & in officij primores capitaliter vindicetur.*

G Suid. *apud Lipsium lib. 5. de milit.* Rom. *dialog* 8. *Apud Romanos mors pœna, si quis reliquisset locum stationis.*

H Polyb. *lib. 1. apud Adam. Contzen. lib. 10. polit. cap. 58. pag. 923. At ignaviæ, & militari probro adscribunt ista. Si qui in præsidio, aut statione positi per metum deseruerunt locum.*

I Livius *lib. 24. Apud Romanos præsidio discedere capitale esse, nec liberorum etiam suorum parētes eam legem sanxisse.*

K Aiala *lib. 3. cap. 15. nu. 2. Titus Scaurus filium, quòd loco cessisset in conspectum venire vetuit, is verecundia ignominiæ mortem sibi conscivit.*

L Alexand. ab Alexand. *lib. 1. Gen. cap. 22. Desertores, seditiosos & fugitivos, aut si loco, stationi, vel præsidio cessissent, tergave dedissent, aut è castris effugissent, tanquam pessimo facinore adstrictos, capitali pena plectere solebant. Iulius Cæsar cùm conniveret in cæteris, seditiosorum, & desertorū acerrimus inquisitor, & punitor dicitur fuisse. Alexandrum Macedonem quendam castelli custodiæ præpositum, ob desertam stationem nece multavisse.*

cion Pedro Bellino, Claudio Cotereo, Tiberio Deciano, Pedro Herodio, Pedro Gregorio, Iusto Lipsio, y otros Autores.[M]

90 A que * Yo me persuado, que miraron los dichos Emperadores quando disponen, que el DESERTOR sea entregado a la severidad de los Iuezes, para que sufra el cuchillo de muerte DEGENEROSA, [N] que es como si dixera, vil, afrentosa, infame, ò bastarda, segun el estrecho significado desta palabra. [O] La qual con no menor propriedad se podria aplicar a la

91 muerte de HORCA, * à quien llamaron, INFORME, Virgilio, Egesipo, San Leon Papa, San Geronimo, y Iuvenco: [P] y FEA, Tito Livio, hablando de la muerte de Quinto Fulvio Flaminio: [Q] porque degenera en ella su comun forma, que suele ser exhalando el espiritu; y aqui se causa de comprimirle, como advirtiò Plinio, [R] que tambiẽ por esta razon la llama PREPOSTERA; por lo qual se tuvò siempre por la mas ignominiosa de todas. [S]

92 Y no obsta * que los Emperadores no vsan de la palabra HORCA, sino GLADIO, ò CVCHILLO, porque esta es palabra que en nuestro derecho comprehende el mero, y mixto imperio, y qualquier pena, ò

93 linage de muerte. [T] Ni que * los soldados gozan del privilegio de Nobles, y no suelen estar sugetos a penas infames, como despues de Modestino lo enseñan muchos Autores. [V] Porque quando los delitos son de tal calidad, no se guardan essas franquezas, como ellos mismos refieren, hablando en particular destos de que se trata, y resolviendo, que indistintamente

se

M Pet. Bellin *de re milit.* 8. *p. tit. vnic. num.* 78. Cotereus *lib.* 3 *cap.* 2 *&* 8. Tiber. Decian. *lib.* 7. *crimin. cap.* 15. Petr. Herod *lib.* 6. *rer iudicat tit.* . *&* 6. Petrus Gregor. *lib.* 1 . *syntagm cap* 11. Iust. Lipsius *lib.* 5. *de milit Rom dial.* 8. *&* 18. Aiala *de iure & offic belli, lib.* 3. *cap.* 12. 15. *&* 18. Bobadilla *in polit. lib.* 4. *cap.* 1. *&* 2. Adam. Contzen. *lib.* 10. *polit. cap.* 58.

N *L.* 1. *in fine C. de desert. lib* 12. ibi: *Severitati iudicis offeratur, degeneris mortis gladium subiturus.*

O Calepin. & Calinus *verb. Degener.*

P Virg. 12. *Æneid.*

Et nondum informis lethi trabe nectit ab alta.

S. Leo Papa *in cap. scelerator* 39. *de pœnit. dist.* 3. Iuvenc. *Informem rapuit ficus de vertice mortem.* Ægesippus *lib.* 3. *Informis lethi laqueum homines invenerunt, feræ nesciunt.* D. Hieron. *epist.* 8. *ad Paulin.* ibi: *Informe furcæ lethum.*

Q Tit. Livius *lib.* 2 *decad.* 5. *Hic fœda morte perijt, servi manè cubiculum ingressi, laqueo dependentem invenere.*

R Plin. *lib.* 2. *cap* 25. ibi: *Ne laquei torqueret pœna præpostera, incluso spiritu, cui quæreretur exitus.*

S De hoc, & an furcæ pœna apud antiquos fuerit in vsu, vide relatos à Cenedo *in collectan.* 4. *ad Decretum, num.* 6. Tiraq. *de pœn. tempor. cap* 31. *ex n.* 3. *& de nobil. cap.* 20. *ex num.* 110. Covarr. 4 *var. cap.* 5. & vltra relatos ab eis Petr. Fab. 2 *semest c.* 7. *pag.* 85. Cuiac. *in notis ad Paul.* 5. *sent. tit.* 17. *& lib.* 16. *observat. c.* 1. Ant. Concius *lib.* 1. *succis cap.* 13. Petr. Gregor. *lib.* 31. *syntag. cap* 17. Iust. Lips. *lib.* 3. *de cruce, cap* 7. & Rævard. *lib.* 1. *coniectan. cap.* 16.

T *L. nemo potest gladij, D. de reg. iur. l. cum vir, C. ad leg. Iul. de adult l. Imperium, D. de iurisdict. omn. iud.* vbi DD. Spiegel. & Calinus, *verb. Gladius,* ibi: *Gladius non simpliciter pro celo vsurpatur, sed per Rhetoricam denominationem pro quavis pœna, quæ de reo ex delicto aliquo experitur.*

V Modestinus *in l.* 2. *§. pœna,* vbi glossa, *verb. Torquentur, l.* 8. *tit.* 31. *partit.* Tiraquel. *de nobilit. d. cap.* 20. *ex num.* 108. Covar. *lib.* 2. *var. cap* 9. *num.* 4. *&*

lib.

se pratica en todos la de la horca, por ser como son contrarios a las leyes, y obligaciones de la misma Nobleza, y redundar en desdoro, y injuria de ella. [X]

Y asi * leemos en Agathias, [Y] que Cosroes Rey de los Persas, desollò vivo a Nachorago, porque se retirò con su exercito, y le mandò luego ahorcar en vn lugar publico, para que sirviesse de exemplo. 94

Y en Tito Livio * se halla, [Z] que los Carthaginenses pusieron en cruz a vn Prefecto de cierto Presidio, porque temeroso, y cobarde, avia dexado que se apoderassen dèl los Romanos. Y que Midas hizo lo mismo con los que desamparando su puesto, bolvieron las espaldas al enemigo. 95

La qual pena * de cruz, era en aquel tiempo tan infame, y aun mas, que la de la horca, como largamente lo prueva Iusto Lipsio, Gretsero, Covarrubias, Pedro Fabro, y otros Autores. [A] Y lo diò a entender Ciceron, [B] que con averla llamado CRVELISSIMA, y TORPISSIMA, aun le parece, que no halla palabras con que dezirlo. 96

Y por * mas cruel, y extraordinaria que todas se tuvo la de quemar vivos a los facinorosos; [C] y vemos que se executò muchas vezes en militares delitos, como lo advierte Radulfo Fornerio. [D] Y especialmente contra los desertores, ò los que davan al enemigo ocasiones de presas, como lo dize Ammiano Marcelino, [E] y lo dispuso por ley el Emperador Constantino, de que yà en otra parte hizimos memoria. [F] 97

El

---

lib.4.cap.5.vers.Laquei verò simplicium, Gregor. Lopez *in l.15. tit. 8. part.7.* Bossius *de homicid. num.109.* Eduard. Caldeira *lib.3.var.cap.4.num.22.* & D. Ioan. Vela *de delict.cap. de læsa Maiestat num.vlt.* & latè Farinac. *de delict. 3.tom.q.98.num.98.& seqq.*

X Tiraquel.*d.cap* 20.*n.*112 ibi: *Nisi nobiles, aut in dignitate constituti, crimina quæpiam sordida commiserint*: latè Farinacius *vbi supra, ex num.*114. vbi, *quod nobiles non puniuntur mitiùs in iis, quæ redeunt in dedecus & contumeliam nobilitatis, & quod nobiles proditores furca suspenduntur.*

Y Agath.*lib.4. de bello Pers. Cosroes Persarum Rex Nachorago vivo pelle detracta ob fugam, ad exemplum in publico suspendi iussit.*

Z Livius *lib.3. Carthaginenses, Præfectum præsidii, quod formidine atque ignavia arcem amisisset, crucifixerunt*: & postea: *Iubarum Midas eos qui loco amisso fugam se receperant, in crucem omnes suffixit.*

A Lipsius *de cruce lib.1.cap.2 & cap.12.& 13* Gretserus *lib.1.de cruce, cap.38.* Covar *lib.4.var.c.5.* Durant. Castellius *lib.2.var.cap.3.* & Pet. Fab *lib.1. semest.cap.8.* Incertus *apud eosdem.*

Noxius infami districtus stipite membra
Sperat & a fixa posse redire cruce.

B Cicero *lib.1 in Verrem: Facinus est vincire Civem Romanum, scelus verberare, prope parricidium necare. Quid dicam in crucem tollere? crudelissimum, teterrimumque supplicium, verbo satis digno tam nefaria res appellari nullo modo potest.*

C Pet. Fab 2.*semest.c.7. pag.85.* Tertul.*de anima cap.15. Si cæterorum scelerum mercedem cogitemus patibula, culeos, vivicomburia, vncos & scopulos.*

D Radulph. Forner. *lib.1. rer quotid. c.7.* vbi agit de vivicremio militum.

E Ammian. Marcel. *lib.21.* vbi desertores exustos ait, & *lib.29.* vbi inquit: *Qui barbaris prædandi facultatem dedissent, aut cum illis prædam divisissent vivi comburuntur.*

F *L si quis à barbaris, C.de re militari, lib.12.* de qua *supra num.52.*

98 El degollarlos * era cosa muy ordinaria,y asi lo hizo Apio Claudio, de quien refiere Tito Livio, [G] que castigò a todo su exercito por VNA FVGA AFRENTOSA, mandando, que fuesse dezmado, y que a los Alferezes que perdieron las vanderas,y a los Capitanes,y Aventajados que dexaron sus puestos, les cortò las cabeças, aviendolos primero açotado con varas de vimbre:
99 castigo * que casi siempre precedia entre los Romanos a qualquiera de muerte,como Yo lo dexè probado copiosamente en mi tratado del Parricidio. [H]

100 Lo mismo * escrive Appiano Alexandrino [I] aver hecho Marco Antonio en la guerra Parthica, y Licinio Crasso en la civil que tuvo contra aquel esclavo llamado Spartaco, que se revelò con otros fugitivos sus semejantes contra el Pueblo Romano,y le diò tanto en que entender, que pudo vencerle en algunas batallas. Y Suetonio dize, [K] que Augusto Cesar acostumbrava dezmar las esquadras, que cedian a sus contrarios,y que en lugar de la racion de trigo, se la hazia dar de cebada, y que a los Capitanes, y soldados que desamparavan sus estaciones, los castigava capitalmente.

101 Y tambien * se vsò (aunque mas raras vezes) el mandarlos passar por las espadas,ò(como nosotros solemos dezir) por las picas de los demàs, que no se hallavan culpados, los quales (como dize Tacito [L]) parece que se alegravan con esta vengança, por expiarse,ò absolverse a si mismos de tales delitos. Cosa que oy se

G Tit. Livius *lib.3. Appius Claudius exercitum suum omnem pro fœda fuga castigavit: signiferos enim, qui signa amiserant, Centuriones, & Duplicarios, qui ordines reliquerant, virgis cæsos securi percussit, cæteram multitudinem decimavit.*

H Ego *in tract.de crim.parricid.lib.1. cap.10.*post 1ult.Lips.*lib.2.de cruce cap.2.*& Pet.Fab.*lib.2.semest.cap.7.in principio, & cap.6.paulò post princip.*

I Appian.Alex.*de bell.Parth.*& lib.1. *de bello civil.in fine*, ibi: *Licinius Crassus contra Spartacum gladiatorem qui cum magna manu fugitivorum, & suæ conditionis hominum Romanis bellum inferebat, aliquot victorijs ferocem, profectus, legionibus decimatis, quòd malè pugnasset, quãvis hac decimatione multũ imminuto exercitu, magna strage hostium facta, egregiè Spartacum vicit.* De quo Spartaco facit mentionem I.C. *in l.3. §.si servus, D.de adquir.possess* Catel.Cotta *in memor. verb.Spartacus*, & Connan. *lib.3. comment.cap.9.num.10.*

K Sueton.*in August.cap.24.Cohortes, si quæ cessissent loco, decimatas, hordeo pavit, & Centuriones, statione deserta, itidem vt manipulares, capitali animadversione punivit.* Et de pœna hordei vide quæ ex Livio, Plutarcho, Dione, Vegetio, & alijs latè notat Lævin.Torrent.*ad hunc locum*,& Pet.Fab. *lib.1.semest.cap.17.pag.100.& seq.*

L Tacit.*Annal.1.Stabant legiones pro concione districtis gladijs, reus in suggestu per Tribunum ostendebatur, si nocentem acclamaverant, præceps datus trucidabatur, & gaudebat cædibus miles, tanquam semet absolveret.*

pratica mucho en nuestros exercitos, [M] arcabuzeando a los reos sus proprios commilitones: como Curcio dize [N] que tambien lo acostumbravan los Macedones, matandolos a pedradas.

102 De esta * DECIMACION trata Ciceron, y otros muchos Autores a cada passo, [O] y dizen se hazia echando primero suertes por decurias entre los que resultavã culpados, templando el rigor que deviera executarse con todos, con degollar vno de cada diez a quien le cupiesse, para que assi la pena tocasse a pocos, y el miedo a muchos, y se hiziesse experiencia, si se emendavan, y mejoravan los que quedassen.

103 Y a esta * pena pienso que mirò Tito Livio, [P] quando dize, que Camilo, el primer Dictador, en la guerra contra los Veyentos, castigò conforme a la COSTVMBRE MILITAR, a los que avian huido medrosos en vna cercana batalla; haziendo con esto, que sus soldados le temiessen mas que a los enemigos. Palabras de que tambien vsò Appiano Alexandrino, [Q] en el caso de Spartaco, que queda apuntado, hablando de la misma decimacion.

104 La qual parece * que se avia yà olvidado algo en tiempo de Tiberio, pues escrive Tacito, [R] que Lucio Apronio dezmò los soldados de vna esquadra, que llama LA IGNOMINIOSA, porque avian huido de Tacfarinate, mandando matar con vn palo, ò baston a los que salieron por suerte, y renovando en esta hazaña la antigua memoria, aunque entonces se tuvo por rara; y que obrò de suerte esta severi-

M Adam Contzen. *lib.* 10. *Politic. cap.* 5. *pag.* 922. *Nunc bombardis commilitonum petuntur, eaque mors honestior existimatur.*

N Curtius *lib.* 6. *Omnes à Nicomacho nominati, more patrio, dato signo, saxis obruti sunt.* Lycurgi etiam lege, qui tergum dedisset, tanquam hostis, lapidibus obruebitur. Petr. Herod. *lib.* 10. *rer. iudic. tit.* 5. *cap* 17.

O Cic. *in orat. pro Cluent. Statuerunt Maiores nostri, vt si à multis esset flagitium rei militaris admissum, sorte in quosdam animadverteretur, vt metus videlicet ad omnes, pœna ad paucos perveniret. Nam miles qui locum non tenuit, qui hostium impetum vimque pertimuit, potest quidem posteà & miles esse melior & vir bonus & civis vtilis. Quare ne in bellum propter hostium metum delinqueret, amplior ei mortis supplicij metus est à Maioribus constitutus: ne autem nimium multi pœnam capitis subirent, idcircò illa sortitio comparata est.* Vide Diodor. Plutarch. Polyb. Sueton. *in Galba,* & plures alios, quos refert Pet. Fab. *lib.* 1. *semest. cap* 18. Petr. Gregor. *lib* 19. *syntagmat. cap.* 20 *nu.* 12. Pet. Herod. *lib.* 10. *rer. iudic. tit* 7. *per tot.* Ant. Concium *ad l. g. Iul. Maiest in* 8 *specie, & in vers. Qui imbellis cesserit fol.* 9. *col.* 2. Claud. Cotereum *de re milit. lib.* 3. *cap.* 8. Iust. Lips. *de milit. Roman. lib* 5. *dialog.* 18. & alios passim: & aliqui Imperatores, vt se clementiores ostenderent, loco decimationis, vicesimabant, aut centesimabant, vt ostendit Capitolinus *in Macrino.*

P Livius *lib* 5. *Camillus Dictator Veienti bello dictus omnium primùm, in eos, qui à Veijs proximo prælio pavore fugerant, more militari animadvertit effecitque ne hostis maximè timẽdus militi esset.*

Q Appian. *lib.* 1. *de bello civili in fine: Legionibus decimatis, quòd malè pugnassent, effecit, vt magis ipse, quàm hostis timeretur.*

R Tacitus *lib.* 3 *Annal. Apronius suis acie fugatis à Tacfarinate, magis dedecore suorum, quàm gloria hostis anxius, raro ea tempestate & è vetere memoria facinore, decimum quèmque ignominiosæ cohortis sorte ductos, fuste necat. Tantumque*

ridad, que solos quinientos vencieron, y desbarataron luego las mismas copias del enemigo.

105 Y no * se puede passar en silencio otra, que (segun dize el mismo Tacito [S]) vsavan los Alemanes, colgando a los proditores, y transfugas de los arboles. Y a los que se mostravan floxos, cobardes, ò torpes en las batallas, echandolos en lagunas cenagosas, y pantanosas, y cubriendolos con vnas gavillas, ò parrillas de çarços. Dando a entender con la diferencia deste suplicio, que es conveniente, que los graves, y atroces delitos se manifiesten quando se castigan, y los que proceden de pusilanimidad, y flaqueza se encubran, y escondan, si fuere posible.

106 Otros * Emperadores, y Capitanes solian dexarlos vivos, pero castigados con penas de tanta ignominia, que tuvieran por mejor el morir, [T] pues los vendian como esclavos, ò desceñidos, y desarmados los ponian entre el bagage, ò los alojavan fuera del Real, ò los mudavan a otras legiones, ò les hazian cabar las fossas, y traer la faxina, ò les cortavan, ò troncavan los pies, ò las manos, para que fuessen conocidos por floxos.

107 Como * lo eran los que por no ser alistados para la guerra, se solian cortar los pulgares de las manos derechas, de donde por ventura se derivò la palabra POLTRONES, aunque Don Sebastian de Covarrubias [V] la dà otra etimologia.

108 Aulo Gelio * dize, [X] que fue antigua animadversion en estos delitos abrirles las venas, y sangrarlos por modo de afrenta,

que ea severitate profectum, vt vexillum veteranorum, non amplius quingenti numero easdem Tacfarinatis copias vicerint. Livius lib. 5. *Insuarium meretur, qui signa relinquit, aut præsidio decedit.*

S Tacitus *de moribus German. post princip. Distinctio pœnarum ex delicto, proditores & transfugas arboribus suspendunt: ignavos & imbelles, & corpore infames, cœno ac palude, iniecta insuper crate mergunt. Diversitas supplicij illuc respicit, tanquam scelera ostendi oporteat, dum puniuntur, flagitia abscondi:* & de hac pœna cratis vide etiam Livium, *lib.* 4.

T Auctores *supra num.* 89. relati, Adam. Contzen. *lib.* 10. *Polit. cap.* 58. Pet. Herod. *lib.* 1. *rer. iudic. tit.* 5. 6. & 7. Petr. Gregor. *lib.* 19. *syntagm cap.* 4. & *seqq.* & *cap.* 11. & *lib.* 11. *de Republ. cap.* 11. Iust. Lips. *de milit. Rom. lib.* 5. *dialog.* 18. & Aiala *de iure, & offic. belli, lib.* 3 *cap.* 12. vbi in fine refert, *Avidiũ Cassium novo exemplo multis desertoribus manus detruncasse & pedes; asserens, maiori disciplinæ fore, miserabiliter criminosos vivere, quàm occidere.*

V Covar. *in thesaur. ling. Castel. verb. Poltron*, vbi inquit quòd à *Pultre*, sed melius quasi *Pollice truncus*, *Poltrone*, de quibus Pollicetruncis, vide omnino Pierium Valerian. *lib.* 36. *Hieroglyph. cap.* 11. & Dempsterum *ad Rosin. lib.* 2. *antiquit. Roman. cap.* 19.

X Agell. *lib.* 10. *noct. Atticar. cap* 8. à quo habuit Ianus Langlæus *lib.* 10. *ocij semestris, cap.* 628. *Fuit hæc quoque antiquitus militaris animadversio iubere ignominiæ causa militi venam solvi, & sanguinem dimitti. Sed opinor factum hoc primitus in militibus stupentis animi, & à naturali habitu declinantis, vt non tam pœna, quàm medicina videretur, &c.*

ta, y piensa, que esto no se vso al principio tanto por pena, como por medicina: porque juzgavan por menos sanos a los que facilmente huian, y se espantavan, declinando de su oficio, y obligaciones.

Y Plutarco * refiere, [Y] que los de Esparta privavan de qualquier Magistrado a los desertores, y no permitian que se casassen, y davan licencia, para que quien quisiesse pudiesse matarlos, y les obligavan que truxessen siempre rapada la mitad de la barba, y la otra mitad muy crecida, y que sucios, y abatidos diessen buelta todos los dias a la Ciudad. 109

Y Plutarc. *in vita Agesilai Spartani*, relatus à Tiber. Decian. *lib. 7. crimin. cap. 15. num.* 14. & Petr. Herod. *lib. 10. rer. iudicat. tit. 5. cap* 17. *Militiæ desertores Magistratu omni repellebantur, eius vxorem ducere non licebat, obviusquisque eos impunè cedere poterat, barbæ partem radebant partem nutriebant, squalidi abiectique circuire Civitatem singulis diebus cogebantur.*

Pero * aun tengo por mas dura la ley de Charondas, Rey de los Tyrios, de que hazen mencion Diodoro Siculo, y Pedro Herodio, [Z] la qual ordenava, que a los que en las guerras desamparassen sus vanderas, y puestos, ò dexassen de tomar armas, y pelear con valor por la patria, quádo la ocasion lo pidiesse, los vistiessen habitos mugeriles, y los sacassen, y pusiessen tres vezes cada dia en la plaça en vn pulpito, ò cadahalso a vista de todos en este trage. Y de esta pena vsò tambien el Emperador Iuliano, [A] trayendo al rededor de sus Reales, vestidos como mugeres a seiscientos soldados, que huyendo fea, y torpemente le avian desamparado en vna batalla. 110

Z Diodor. Sicul. *lib. 12. fol. mihi* 281. Petr. Herod. *d. lib. 10. rer. iudicat tit. 5. cap. 14. Alteram item legem de ijs tulit, qui in prælis signa ordinesque destituissent, quive prorsus arma pro patria capere recusassent. Huiusmodi virorum ignaviam, cæteri legum conditores mortis supplicio arcendam censuere, huic verò placuit, huiusmodi viros vestibus muliebribus indutos, medio in foro sisti, terque eodem singulis diebus ante omnium ora suggestu eodemque ornatu consistere; longè namque mortem præstat oppetere, quàm tantam ignominiæ calamitatem diutius in media patria experiri, &c.*

A Ammian. Marcell. & ex eo Herodius *vbi supra.*

A que * alude lo de Sesoostris Rey de Egypto, de quien cuenta Herodoto, [B] que erigiendo trofeos de las vitorias que iba ganando, si avian sido de Reyes, o Capitanes que le resistieron con fortaleza, los pintava con figuras, è insignias viriles; y por 111

B Herodot *lib. 2. cap* 1. Alexand. ab Alexand *lib. 1. genial. cap. 22.* Ego *lib. 1. de Indiar iure cap. 2. num. 22. Si cum hostibus qui magno certamine dimicassent, & præsenti animo restitissent rem gessisset, ibi trophæum cum colleis, & virili membro erigebat. Si verò remisso & languido animo per ignaviam segniter victi, aut nullo negotio pulsi essent, contra eos mulieris instar depingebat, tanquam desides & ignavos, & ita trophæum ponere consueverat.*

y por el contrario con las de muger, como a floxos, y para poco, a los que no le avian hecho resistencia, ò se dexaron vencer facilmente.

112 Y no es * de maravillar, si la fuga, ò total desamparo de los Castillos, y Naves, ò otros puestos, y Presidios de guerra, se castigasse tan gravemente, pues aun se tuvo por afrentoso, y digno de pena en qualesquier soldados el dexarse vencer, y rendirse con vida, aunque huviessen hecho lo que pudiessen, como lo dize el Iurisconsulto Paulo, [C] que por esta razon les deniega el derecho del postliminio. Y lo mostro el Emperador Vespasiano, de quien escrive Suetonio, [D] que era tan severo en la militar disciplina, que no quiso consentir mas en su exercito, ni fiar las armas a vn soldado, que aviendo sido preso, y cautivo por los enemigos, se escapò dellos, y bolviò al Real de los suyos, teniendole por bastantemente culpado, en averse dexado prender vivo. Y Paulo Diacono [E] refiere, que por la misma razon los Romanos tuvieron, y declararon por infames a los cautivos que Pyrrho les avia restituido.

113 Y solo * el perder las armas, ò vanderas, ò desampararlas en trances de guerra, se tuvo por crimen digno de muerte, y igual a la desercion, como lo enseñan nuestros Iuriscõsultos. [F] Vno de los quales no quiso conceder en ellas derecho de postliminio a los dueños, por dezir, que nunca se pueden perder sin torpeza. [G] Y aunque vna ley de Partida parece que le concede; [H] otra castiga en los Nobles este

C *L.Postliminio 17.D.de captivis, & postlimin.reverʃ.* ibi: *Postliminio carent, qui armis victi, hostibus se dederunt.*

D Sueton *in Vespasian.* quem refert Aiala *de iure belli, lib. 3. cap. 15. num. 4. Tam severæ disciplinæ fuisse traditur, vt militem ab hostibus captum, qui solutis vinculis ad castra refugerat, vltra militare non siverit, nec illi arma tradiderit, quod vivus se ab hostibus capi permisisset.*

E Paul.Diacon.*lib.2. fol.73. Ideò P. R.captos quos Pyrrhus reddiderat, infames haberi iussit, eò quod armati capi potuissent.*

F Modestinus *in l.3.§.miles, D.de re milit. Miles qui in bello arma amisit, vel alienavit capite punitur, humanè militiam mutat.* Paul.*in l.qui commeatus 14. §.arma, D.eod. Arma alienasse grave crimen est, & ea culpa desertioni exæquatur, &c.* Tradunt alia Cotereus *lib.3. c.5. & 9.*Bellin. *part.8. tit.vnico, de delict. milit.n.52.75.& 80.*Aiala *lib.3.cap.16.* Pet.Herod.*lib.10.rer.iudic.tit.5.* & 6. Iust.Lips.*de milit.Rom. cap.18. vers.Si quis abiecerit,* & Pet.Greg. *lib.11.de Rep.cap.7.num.39.*

G Marcel.*in l.2.vers.Non idem D.de captivis: Non idem in armis iuris est, quippe nec sine flagitio amittuntur: arma enim postliminio reverti negatur, quòd turpiter amittantur.*

H *L.4.& 5.tit.25 part.2.*notat Aiala *de iure, & offic. belli, lib.3.cap.16.*

este delito con pena de infamia.[I]

Y encareciendo * la gravedad dèl, cuẽta Tito Livio,[K] que Appio Claudio por aver huido su exercito de los Volscos, perdidas las armas, y las vanderas, los denostò como a proditores, y desertores, y preguntandoles, donde las avian dexado? los mandò açotar, y passar las segures. Y Cotereo refiere,[L] que el mismo castigo se vsò el año 283. ab Vrbe condita con los Capitanes, y Alferezes que perdieron las vanderas, dezmando los demàs del exercito, y matando con palos a los que salieron por suerte. Y que Marcelo,[M] peleando contra Annibal año de 545. los quitò las insignias, y honor de soldados, y los obligò que comiessen cebada. Como tãbien dize Valerio Maximo,[N] que lo hizo Lucio Calpurnio Pison Consul, con Caio Titio Prefecto de la Cavalleria, mandandole quitar el saco militar, y vestir vna toga cortadas las faldas, y desceñida la tunica, y que a pie descalço asistiesse en las tiendas, porque rodeado de muchos enemigos se les entregò con sus armas. 114

De donde * nacia, que por no caer en estos castigos, y afrentas, muchos (como advierte Polybio[O]) si sucedia perder el escudo, la espada, ò otra pieça de sus armas en el conflito de la batalla, se bolvian a arrojar a los enemigos, determinados de morir, ò cobrarlas. Como lo hizo Marco Caton, hijo del Censorino, del qual escriven Valerio, y Iustino,[P] que aviendo caìdo con su cavallo en el mayor aprieto de vna pelea, y echado menos la espada, des- 115

I *L. vltima, tit. 21. par. 2.*

K Livius *lib. 2.* Halicarnas. *lib. 9. Appius Claudius à Volscis exercitu eius fugato, invectus in proditorem exercitum militaris disciplinæ, desertorem signorum, vbi signa essent singulos rogitans: inermes milites, signo amisso, virgis cessos, securi percussit.*

L Cotereus *d. lib. 3 cap. 9 fol. 449.* vbi concludit: *Ea enim erat Romanis in desertores actei, signave abijcientes, patria punitio.*

M Cotereus *supr. Marcellus contra Annibalem pugnans cùm turbata tota acies prorsus fusa esset, Centuriones manipulorum, quorum signa amissa fuerant, districtis gladijs discinctos destituit, & cohortibus, quæ signa muliebriter amiserant, hordeum dari iussit.*

N Valer. Max. *lib. 2. cap. 7. L. Calpurnius Piso Cons. C. Titium Præfectum Equitum, quòd fugitivorum multitudine circumventus, arma hosti cum suis tradidisset, togæ lacinijs abscisis, amictum, discincta tunica & nudis pedibus ad principia per omne tempus militiæ adesse iussit.*

O Polyb. *lib. 5.* quem refert Contzen *lib. 10. Polit. c. 8. pag 223.* & Iust. Lips. *dict. dialog. 18. Quidam etiam in ipso conflictu, & excusso scuto aut gladio, aliove ex armis, casu fortuito, iaciunt se ipsi in hostes, certi aut recuperare, quod amiserint, aut occumbentes effugere manifestam ignominiam, & opprobria suorum.*

P Valer. *lib. 3. cap. 2.* Iustin. *lib. 33. M. Cato Censorij filius, in acie cadente æquo prolapsus, cùm se recolligeret, animadverteretq; gladium excidisse vagina, veritus ignominiam, in confertissimos hostes se immittens, aliquot vulneribus acceptis recuperato gladio, redijt ad suos: quo spectaculo attoniti hostes, postero die ad eos supplices pacem petentes venerunt.*

despues de averse cobrado en la silla, receloso de la ignominia, se tornò a mezclar con los enemigos, y enefeto la recuperò, recibiendo algunas heridas, y bolviò glorioso a los suyos, dexando con este espectaculo tan atonitos los contrarios, que el dia siguiente vinieron humildes a pedir pazes.

116 Cuya * hazaña nos trae a la memoria la de aquel Ilustre Cavallero Toledano Garci-Perez de Vargas, el qual estando en el cerco de Sevilla con el Santo Rey Don Fernando, y aviendo passado solo, y viçarro por muchos Moros, que reconocidos de su valor no se atrevieron a acometerle, bolviò segunda vez a meterse entre ellos, por buscar, y cobrar la escofieta de lienço, que se le avia caìdo quando se enlaçò la celada, como mas largamente lo escrive Valerio de las historias, y otros Autores. [Q]

117 Y en esto * se fundò el cuidado del insigne General de los Thebanos Epaminondas, quando despues de aver conseguido tantas vitorias, viendose morir atravesado de vna lançada en la batalla de Mantinea, preguntò a los suyos, si estava salvo su escudo, y los enemigos desbaratados? Y aviendole dicho que si, respondiò, como dize Valerio: [R] Aora nace vuestro Epaminondas, pues asi muere.

118 Y no fue * menor la observancia de esta militar disciplina en sus contrarios los Lacedemonios, cuyas mugeres amonestavan a sus hijos al tiempo de darles armas, y despacharlos para la guerra, que no bolviessen a su presencia, si no fuesse

con

Q Valerio *en su histor. Escolast. lib.* 3. *tit.* 2. *cap.* 10. Mariana *lib.* 13 *cap.* 7. *pag.* 629. & alij.

R Valer. Max. *lib.* 3 *cap.* 7. *Epaminondas traiectus hasta, moribundus, primum an clypeus suus salvus esset deinde an penitus fusi hostes forent interrogavit: Qua postquam ex animi sententia comperit, lætus obijt, inquiens: Nunc vester Epaminondas nascitur, quia sic moritur.*

con ellas, ò muertos.[S] Y vna llamada Damatria matò a su hijo, porque no lo cumpliò, como cuenta Plutarcho,[T] y lo hizo poner en versos Griegos por epitafio de su sepulcro. Y por * otros que escriviò Archiloco en contra desto, persuadiendo que era mejor perder las armas que la vida, le echaron afrentosamente de su Republica, como despues de otros lo refieren Cotereo, y Aiala.[V] 119

120 Y del * Emperador Didio Iuliano cuenta Pedro Herodio,[X] que a vn Tribuno que dexò, y perdiò la vandera, de que se apoderaron los enemigos, anteponiendo la vida à la magnanimidad, que deviera mostrar, y tener, como Ciudadano Romano, le quitò el cingulo, y honra de la milicia, y le tuvo de alli adelante por infame, con los demàs que fueron compañeros de su huida.

121 Porque * siempre se juzgò esta perdida de las armas, y vanderas por grave; por lo que disminuye nuestras fuerzas, y glorias, y aumenta las del contrario. Y asi Alexandro Severo, quando refiriò en el Senado Romano la gran vitoria que avia conseguido de Artaxerxes Rey de los Persas, en esto fundò su mayor encarecimiento, como en su vida lo refiere Lampridio.[Y]

122 Y por * el mismo respeto hallamos tan prohibido por todos derechos, el dar, ò passar armas a los enemigos, ò enseñar a los Barbaros la labor, y fabrica dellas, como lo declara el Emperador Marciano,[Z] llamandolo PERNICIOSO, y especie de PRODICION. A que asisten las leyes de nues-

S Aiala *d.lib.3.cap.16.* & alij *vbi supra*, vnde illud: *Aut cum hoc, aut super hoc.*

T Plutarch. *in Apophtegm Lacon circa finem,* Ego *in tract. de parricid. lib.2. cap.11.*

Hunc miserum mater Damatrion ipsa peremit,
Nec dignum matre, nec Lacedæmonium.

V Aiala *d.lib.3.c.16.* Cotereus *d.lib. 3.cap.9.in fine.* Archilochi autem versus ita se habebant:

At caruisse armis, quàm mortem occumbere præstat,
Aspide proiacta, mox melior dabitur.

idem refert Pet. Herod. *d.lib.10. rer. iudic. tit.5.cap.23.* vbi etiam, quòd Plato iubet relegari de viro ad mulierem, qui arma amiserit.

X Petrus Herodius *dict. tit.5.cap.15.* *Propterea Iulianus Tribuno, qui vexillum reliquisset, quo potitus est hostis, salute magnanimitati Romanæ anteposita, cingulum ademit, & deinceps vnà cum ijs, quos fugæ socios habuisset, duxit pro infami.*

Y Lamprid. *in Alex. Sever. Eorum armis nostros armavimus. Artaxerxem potentissimum Regem tam re, quàm nomine, fusum fugavimus, ita vt eum terra Persarum fugientem videret: & quà ducta fuerant quondam signa nostrorum, ea Rex ipse signis effugerit relictis*

Z Imp. Marcian. *in l.2 C. quæ res exportar. non poss.* ibi: *Perniciosum namque Romano Imperio, & proditioni proximum est, Barbaros, quos indigere convenit telis, eos, vt validiores reddantur, instruere.* Vide tex. *in cap. quod olim, de Iudæis.*

nuestras Partidas,[A] y la Bula de la Cena del Señor, que pone este delito por vno de los comprehendidos en sus censuras, de cuya gravedad tratan a cada passo muchos Doctores.[B]

123 Y fue * entre los Romanos tan importante el rigor, y severidad en el castigo de los delitos de que vamos hablando, que (como gravemente pondera Salustio[C]) huvo mas vezes ocasion de proceder en las guerras contra los culpados en entrar en ellas arrojadamente, ò en retirarse tarde, excediendo los ordenes, y mandatos de sus Generales, que contra los que dexaron las vanderas, ò cediendo al enemigo, fuerõ lançados de sus lugares.

124 Lo mismo * podemos afirmar de nuestros Españoles, cuya lealtad se aventaja a la de las demàs Naciones del mundo, y cuyo esfuerço, prudencia, y disciplina militar, aun por testimonio dellas, es celebrada, como lo dize el Sabio Rey Don Alfonso,[D] y despues de Gregorio Lopez su glossador, lo confiessan varios Autores.[E]

125 Y assi * hallarèmos en sus historias mas exemplos de Alcaides, y Capitanes, q̃ murieron por guardar sus Castillos, Presidios, y Fortalezas, que de los que fueron castigados por averlos desamparado, ò entregado a los enemigos. Algunos referirèmos en otro lugar. Pero siẽpre podrà dignamẽte tener el primero, aquel tan sabido, como valeroso hecho de Don Alõso Perez de Guzman el Bueno, primer fundador de la Ilustre Casa de los Excelentissimos Duques de Medina Sidonia,

A *L.31.tit.16.p.2.l.4.tit.21.p.4.l.22.tit.5.p.4.l.4.tit.12 lib.1.ordinam.l.26.tit.2.lib.8.recep.* Verba *d.l.22.* sic habent: *Cà dar armas, ò fazer otra ayuda à los enemigos de la Fè, con que se puedan amparar, es vna manera como de traicion.*

B Alex.*cons* 130.*vol.* 7. Roder. Xuarez *alleg.* 18.*n.*13. Boer.*decis.*178. Cæphal.*cons.*131.*lib.*2. Capici. *decis.*150. Brisson. 4.*select.cap.*4. Borrell. *de præstant.Reg Cathol.cap.*6. *num.*7. & *cap.*9. *num.*48. Aviles *in cap.* 2. *Prætor.* Trentacinq.*lib.*3.*resolut.tit.de verb oblig.resol.*3. Cabed. *decis.Lusitan.*4. *&* 115. *par.*2. Thom Valasc. *alleg.*02. Stracha *de mercat.* 2.*par.num.*4 *&* 3.*par. cap.*1. *sub tit.mercat.in quib.reb.poss exerc.decis. Avenion.*40. & plures alij relati à Iulio Claro *lib.*5.*sent* § *fin.q.*7 *num.*21. & Ægid. Bened.*in l. ex hoc iure*, 1.*part. cap.*7 *num.*20.

C Sallust. relatus ab Aiala *d. lib* 3. *cap.*15 *in fine Veteribus Romanis in bello sævius vindicatum fuit in eos, qui contra imperium in hostem pugnaverant quia tardius revocati prælio excesserant, quàm qui signa relinquere, aut pulsi loco cedere ausi erant.*

D *L.*2 *in princip.tit.*18. *part.*2. ibi: *E porende los Españoles, que toda via vsaron de la lealtad mas que otros omes &c.* De qua Didac. Valdes. *de dignit Reg. Hispan.cap.* 7 *num.*2. *l.* 4. *tit* 19. *par* 2. ibi: *E los Españoles, que fueron siempre muy sabidores de guerra, è mucho vsados de fecho de armas l.*2. *in fine, tit.*29.*ead. part* ibi: *E porende antiguamente los Nobles omes de España, que supieron mucho de guerra, como vivieron siempre en ella.*

E Gregor. Lop. *d.l.*2. *tit.*18.*part.*2. *glos* 1.*in fine: Hi semper fuerunt sapientes in bello, & rebus militaribus experti, & hodie etiam testantibus alienigenis, virtus belli apud Hispanos est. & in l.*7.*tit.*22.*ead.part.glos* 2. vbi affirmat *Hispanos audaciores esse, quàm homines alterius provinciæ, ex causa caliditatis.* Sequitur plures alios referens Redinus *de maiest.Princip.verb Non armis num* 7. Borrel.*de præst.Reg Cathol.cap.*82.*num.*17. Doctiss. Bernad. Aldrete *de orig. ling. Castel libr.cap* 3. Valençuel. *in discurs. stat. & bell. consid.*18. *part.*2. *num.*78.

&

& seqq. & *consid.* 21. *num.* 24. latè & eleganter Dom. Gregor. Lopez Madera *de excellent. Hisp. c.* 8. *per tot.*

quando en defensa de la Villa, y fuerza de Tarifa, que estava à su cargo, menospreciò el amor paternal, y por guardar la devida lealtad a su Principe, y cumplir a la letra el fuero de España, [F] arrojò el cuchillo, con que los Moros dieron muerte a su hijo: de que hazen mencion Valerio de las historias, y otros antiguos, y modernos Autores. [G] Y especialmente el privilegio del señor Rey Don Sancho, que refiere Alonso Lopez de Haro en su Nobiliario, [H] donde se dize, que *quiso ser semejante a nuestro Padre Abrahan, pues diò el cuchillo con que matassen su hijo.*

F *L.* 6. *tit.* 18. *par.* 2. de qua *supra num.* 67. ibi: *E por tormentar, ò ferir, ò matar la muger a los fijos, &c.*

G Valer. *en sus histor. Escolastic. lib.* 2. *tit.* 1. Medina *lib.* 2. *de las grandezas de España cap.* 5. Chronica de España *en la vida del Rey Don Sancho el IV.* el Comendador Griego *sobre Iuan de Mena, copla* 159. Mariana *lib.* 14. *cap.* 16. Zurita *lib.* 5. *cap.* 34. Garibay *lib* 13. *c.* 24. Argote *lib* 2. *cap.* 30. Sandoval *in histor. Alphons. VII. fol.* 343. Lipsio *lib.* 1 *exemp. & monit. cap.* 7. *exemp.* 7. Bapt. Fulgos. *lib.* 6. *fact. & dict. memorab. cap.* 6. *fol.* 214. y Don Tomas Tamayo de Vargas *en la defensa de la historia de Mariana. fol.* 13.

H Alonso Lopez de Haro *en su Nobiliario lib.* 1 *fol.* 57.

I Valer. *dict. lib.* 2. *tit.* 1. *cap.* 11.

De otro * Cavallero de Oca cuenta el 126
mismo Valerio, [I] que siendo Alferez del Conde Don Gomez de Gormaz en la batalla que el Rey Don Alfonso de Aragon diò a los Castellanos, que defendian las partes de la Reina Doña Vrraca su muger, le mataron el cavallo: y despues que se puso en pie, le pretendieron quitar la vandera, cortandole para ello las manos; pero èl la tuvo quan fuertemente pudo con los braços troncados, y se defendiò por gran rato, apellidando, OCA, OCA, hasta que le mataron.

No es * menos digno de alabança, y 127
memoria el esfuerço del Conde Dõ Guillen Gomez de Galicia, a quien el Rey Don Bermudo puso en guarda de la Ciudad de Leon. Y cuenta Don Lucas de Tui, [K] que aviendosela cercado con gran poder Almançor, y quebrantado el muro por la parte de Ocidente, Don Guillen, aunque estava muy malo, se hizo llevar en andas armado à aquel puesto, y estuvo

K Lucas Tudens. *in Bermudo*, Valer. *supr. lib.* 2. *tit.* 1. *cap.* 9.

en èl tres dias peleando, y matando muchos Moros, hasta que por ser infinitos, y valerse de grandes pertrechos, entraron, y quemaron la Ciudad, y mataron al Conde, y a quantos con èl estavan.

128 Y en el año * onze del señor Rey Don Alfonso, que hizo las Partidas, leemos, [L] que los Reyes Moros de Murcia, y Granada quebrantaron las treguas, y cobraron todas las Fortalezas del Reino de Murcia, y del Andaluzia, y el Rey de Granada vino sobre Xerez, y tomò la Villa, que estava poblada de Moros, y combatiò el Alcaçar, que tenia vn Cavallero llamado Garci Gomez Carrillo, y aviendole entrado por fuerza, despues de reciò combate, y gran resistencia, mataron quantos Christianos estavan en èl. Pero el Alcaide, como esforçado Cavallero, peleava todavia muy bravamente, defendiendo solo la Torre del Omenage, y haziendo tan valerosas proezas, que el Rey de Granada admirado, y aficionado dellas, mandò que no le matassen, antes le procurassen coger vivo: y para esto hizieron garfios de hierro, con que trabavan dèl, y se dexava romper las carnes, queriendo antes morir, que ser preso. Pero en efeto lo fue, y el Rey de Granada loò mucho su fortaleza, y le hizo curar de sus llagas, y despues de convalecido le diò muchos dones, y le embiò honradamente para Castilla.

L Valer. *dict. lib.* 2. *tit.* 1. *cap.* 11. Sedeño *en sus Varones ilustres tit.* 7. *c.* 3. vid. Lips. *lib.* 2. *monit. cap.* 13. Beyerlink *in Theat. lit. A, fol.* 267.

129 Y por no * aver hecho otro tanto aquel mal afortunado Cavallero, Castellano de Bugia, quando Sal Arraez Governador de Argel le sitiò, año de 1555. sino antes

entregadosela con ciertos partidos en 27. de Setiembre del mismo año, fue degollado (casi sin ser oìdo) en la plaça de Valladolid, en quatro de Mayo del año siguiente; sacandole para ello armado desde la carcel, con pregon que manifestava su culpa, y quitandole en cada canton, ò parte mas publica vna pieça de las armas, hasta que del todo fue despojado dellas, y de la vida, que como dize el Autor que refiere su historia, [M] fuera mejor averla perdido en Bugia.

M Don Fr. Prudencio de Sandoval *en la Carolea, 2. p lib. 32. §. 27. an. 1555.*

Y en terminos * de sucessos Navales (que aun se podràn tener por mas ajustados al nuestro) no parece aver sido menor el castigo de que vsò el Maestre de Malta contra vn Capitá General de quatro Galeras de su Religion, por averlas desamparado, huyendo de Aluchali año de 1570. salvando toda la gente. Pues dize Antonio de Herrera, [N] que como las obras se juzgan por el sucesso dellas, no quiso admitirle disculpa, ni leer las cartas que le llevò del Papa, y de los Reyes de España, y Francia, hasta que se presentasse en la prision; y despues, hecho el processo, le condenò a muerte, y le echaron en canal, metido en vn saco. 130

N Anton. de Herrera *in histor. gener. lib. 1, cap. 7. pag. 796.*

Y estos * vltimos años se viò en esta Corte en Iunta particular de Consejo de Estado, Iusticia, y Guerra, que su Magestad mandò hazer para ello, la causa de otros Cavalleros de la misma Religion, que desampararon, y perdieron las Galeras de Cataluña, dexandolas en poder de Turcos, y Moros de Argel. Y por mas que alegaron en su defensa, los degradaron 131

ron por ſu Aſſamblea,y fueron condenados al Peñol, y en otras penas muy rigurosas, aviendo hecho oficio de Fiſcal contra ellos, por nombramiento, y comiſsiõ de ſu Mageſtad, el no menos docto, que Noble Cavallero Don Fernando Pizarro de Orellana,que lo era entonces del Real Conſejo de las Ordenes,donde oy es meritiſsimo Conſejero: el qual eſcrivið ſobre el caſo vn papel, que intitulò, *Diſcurſo Militar,y Legal*, tan lleno de erudicion,que pudiera yo eſcuſar eſte, contentandome con copiarle, como aora lo hago con imitarle.

§. V.

POR LAS OBLIGACIONES DEL cargo,y del omenage.

132 CRECE * aſsimiſmo mucho mas la gravedad deſtas culpas, por las eſtrechas obligaciones que el General,y Almirante tenian para no cometerlas, pues la preheminencia,y autoridad de los cargos, haze ſiempre mas dignos de reprehenſion los exceſſos. [O]

133 Y en eſtos * de que tratamos, de DESERCION,y DEDICION, lo enſeñò por palabras expreſſas el Iuriſconſulto Arrio Menandro, diziendo, que ſe aumentan por la dignidad,grado, y eſpecie de la milicia. [P]

134 Y en * qualeſquier otros, que toquen en leſa Mageſtad, el Iuriſconſulto Modeſtino, que aun habla generalmente en

O Salvian.*de gubernat Dei, lib.* 4. *Vbi ſublimior eſt prærogativa, maior eſt culpa*.D.Iſidor. *de ſum. bon. lib.* 1. *cap* 18. *Tanto maius peccatum eſſe cognoſcitur, quanto maior qui peccat habetur; creſcit enim delicti cumulus iuxta ordinem meritorum,& ſæpè quod minoribus ignoſcitur,maioribus imputatur.cap.præcipuè* 3. 11 *q*.3.*cap nulli* 4.2 .*q*.1.ibi: *Siquidem reatu maiori delinquit,qui potiori honore perfruitur,& graviora facit vitia peccatorum ſublimitas peccantium.* Iuvenal. *ſatyr*.8 Caſtrenſ. *conſ*.349. *lib*.1. cum traditis à Maſtrillo *de Magiſtrat. lib.* 6.*cap.* .*nu*.8.*cum ſeqq.* & à Me *in tract. de ſyndic defunct.nu* 102. *& ſeqq.*

P *L. non omnes* 5. *D de re milit. Non omnes deſertores ſimiliter puniendi ſunt: ſed habetur & ordinis & ſtipendiorum ratio,gradus militiæ,vel loci, muneris deſerti,& anteactæ vitæ:l.*2.§.*dare, eodem tit. Dare ſe militem cui non licet, grave crimen habetur,& augetur, vt in cæteris delictis, dignitate, gradu, ſpecie militiæ.* Vide Tiber. Decian. *lib.* 7. *criminal, cap*.15.*ex num*.14.*&* 21.

todos los soldados; [Q] Donde Gotofredo nota, que esto resulta; de que viven con sueldo, ò estipendio del Emperador. Aunque Aurelio Cassiodoro da otra razon, que parece mas concluyente, y es, que si los soldados, y Capitanes se buscan para que las Republicas, y sus leyes estèn defendidas, y tengan la devida observancia, no avrà a quien se pueda pedir que las guarde, si se vè que ellos las menosprecian. [R]

Por esto * advirtiò otro Iurisconsul- 135
to, [S] que el oficio de los que rigen, y goviernan exercitos, no consiste solo en darles orden de la militar disciplina, sino en observarla por su parte con gran cuidado. Y cumplir diligentes las muchas que en ellos requieren todos los Autores que tratan desta materia. [T]

Entre * los quales Xenophonte añade, 136
que no deve vn General contentarse con ordenar sus esquadras, y ocupar los puestos que juzgare mas oportunos para conseguir la vitoria, sino tambien en amparar, y librar sus soldados de hambre, enfermedad, sedicion, floxedad, ò pereza; y animarlos, y despertarlos con su exemplo, a que obren con valor, y esfuerço en las ocasiones. [V]

Salustio * dixo [X] gravemente lo mis- 137
mo, en persona de Mario, poniendo en primer lugar, que sepa acometer, y herir los contrarios, disponer sus presidios, y trincheas, sufrir el frio, y calor igualmente, dormir en el suelo si conviniere, y tolerar hambre, y trabajo en vn tiempo: sin temer nada, sino es la torpeza, y afrenta

Q *L. famosi 7. in fine, D. ad leg. Iuliam Maiest.* ibi: *Crimen Maiestatis maximè exacerbatur in milites*: vbi Gothofred. notat littera F. *Vt qui stipendijs Imperatoris vivant.*

R Cassiodor. *lib. 12. epist. 1. Edicta nostra in primis observa, ostende bonam te intendentibus viam. Nam cuius est iudicis custodire mandata, si Milites nostra videantur negligere constituta.*

S Martian. *in l. officium 12. D. de re milit. Officium regentis exercitus non tantùm in danda, sed etiam in observanda disciplina consistit.*

T De qualitatibus & requisitis boni Ducis, vide Xenoph. *in Cyripæd.* vbi ab ipsis incunabulis susceptum Imperatorem, ad senectam vsque perducit, & effingit veriùs quam describit. Barthol. Cæpola *in tract. de Imp. milit. delig. in præfati. num.* 5. Cotereus *lib. 2. cap.* 5. Bellinus *de bello, 1. par. tit. 9 num.* 3. Aiala *lib. 2. cap. 2. per totum*, Lucas de Pena *in l. Tribunus, C. de re milit. lib.* 12. & Flavi. Frontin. *de re milit. lib.* 4.

V Xenoph. *vbi supra: Boni exercitus Imperatoris munus non in sola acie instruenda positum est, aut locis ad victoriã opportunis capiendis, verùmetiam in tuendo exercitu, ab inopia, morbis, seditione, ignavia, & eodem ad contentionem, virtutem exhortando cohortandoque.*

X Sallust. *in Iugurth. Multa itaque doctus debet esse Imperator, hostes ferire, præsidia agitare, nihil metuere, nisi turpem famam, hiemem & æstatem iuxta pati, humi requiescere, eodem tempore inopiam & laborem tolerare.*

en que podria caer, si faltasse en algo al cumplimiento de lo que deve.

138 Imitò, * y aventajo esta dotrina de Salustio Lucano, [Y] quando introduce a Iulio Cesar, que en los campos de Farsalia animava à sus soldados, diziendo:

Aquellos han de ser mis compañeros,
A quien provoquen los peligros mismos;
Que siendo yo testigo, hazaña ilustre,
Y de Romanos digna, el sufrir crean
Los mas tristes sucessos. Y si alguno
Amante de la vida, necessita
De fiador, que sus riesgos assegure,
Vaya à buscarle por la mejor via:
Mientras que yo el primero las arenas
Entro, y primero el seco polvo piso.
Enciendame del Sol el rayo ardiente;
Salgame al passo de veneno armada
La sierpe, y mi primera muerte sea
Para escusar las vuestras escarmiento.
El que beber me viere, su sed sienta,
Y su calor, el que buscar me viere
De los bosques las sombras: el cansado
Peon se rinda, si me vè acavallo
Guiar sus esquadrones, quando sea
Por diferencia alguna conocido,
Si voy por General, ò por soldado.

Y poco mas abaxo. [Z]

El mismo con la pica al ombro marcha
A pie, y los fatigados esquadrones
Guia, y con vivo exemplo les enseña,
Antes que manda, à tolerar trabajos.

139 No lo dixo * menos heroicamente Claudiano, [A] en este sentido:

Con igual sudor tuyo a tus soldados
Has de alentar, y con igual fatiga:
Si del opuesto monte la aspereza

Y Lucan. *lib.* 9. *Pharsal.*
Hi mihi sint comites, quos ipsa pericula ducent,
Qui me teste pati, vel quæ tristissima pulchrum,
Romanumque putent. Atqui sponsore salutis
Miles eget, capiturque animæ dulcedine, vadat
Ad dominum meliore via. Dum primus arenas
Ingrediar, primusque gradus in pulvere ponam.
Me calor æthereus feriat, mihi plena veneno
Occurrat serpens, fatoque pericula vestra
Pertentate meo. Sitiat quicunque bibentem.
Viderit: aut vmbras nemorum quicunque petentem,
Æstuet: aut equitem peditum præcedere turmas;
Deficiat si quo fuerit discrimine notum
Dux an miles eam.

Z Idem Lucanus *ibidem.*
Ipse manu sua pila gerens, præcedit anheli
Militis ora pedes, monstrat tolerare labores,
Non iubet.
Concinit Silius *lib* 1.
Primus inire manum, postremus ponere Martem.

A Claudian. *in* 4. *Honor. Consul.*
———— Solabere partes
Æquali sudore tuas: si collis iniquus,
Primus iti: sylvam si cædere provocat vsus,
Ne pudeat sumpta quercum stravisse bipenni:
Calcatur si pigra palus, tuus ante profundum
Prætentet sonipes: fluvios tu protere curru
Hærentes glacie, liquidos tu scinde natatu.

Impide el passo, sube tu el primero:
Y si gastar, ò derribar conviene
La espesa selva, a tu segur valiente,
Sin que a la Magestad indigno sea,
Postrada cayga la robusta encina:
Y si se ha de passar la cenagosa
Laguna tu cavallo sea el primero,
Que el fondo mida, y sus peligros prueve.
Tu carro sepa del elado rio
La primera vereda: y la corriente,
Yà del rigido yelo desatada,
Vençan nadando tus valientes braços.

140 Pero * no tenemos necessidad de valernos de autoridades estrañas, pues nuestras leyes de Partida [B] lo abraçaron todo, expressando vna por vna las partes, y obligaciones de los que deven ser escogidos para Caudillos de guerra. Y aviendo tratado del linage, poder, seso, y Maestria, insisten mucho en lo del ESFVERÇO, diziendo: *Cà por esfuerço seràn acometedores. E porende los antiguos, que fablaron en fecho de guerra, tovieron, que como quier que esto deviessen aver todos comunalmente; mas conviene a los Cabdillos, que a los otros omes, pues que ellos han poder de cabdillar. Cà estos deven ser esforçados para cometer las cosas peligrosas, è costumbrados en fechos de armas, en saberlas traer, è obrar bien con ellas.*

141 Y alli * la Glossa [C] trae aquel lugar de los Machabeos, donde pidieron se nombrasse por Principe de sus guerras el que fuesse esforçado, y valiente, y lo huviesse assi descubierto desde su juventud. Y pudo traer el de Ciceron, [D] cuyas palabras parece que quiso trasladar, ò imitar nuestra

B *L. 4. 5. & seqq. tit. 23. part. 2.*

C Gregor. Lopez *d. l. 5. part. verb. Esforçado.* Machab. 1. *cap. 2. Fortis viribus à iuventute, sit nobis Princeps militiæ.*

D Cicero *pro lege Manilia* Cuius verba refert, & sigillatim prosequitur Barthol. Cæpol. *in tract. de Imper. milit. de ig. §. . & seqq* Cotereus *d. cap. 5.* & Aiala *lib. 2. cap. 2. num. 6. & 7.*

tra ley. El qual requiere estas quatro cosas en vn General, sabiduria de las de la guerra, esfuerço, autoridad, y felicidad: y que estas se acompañen con otras cinco virtudes, conviene a saber, trabajo en los negocios, fortaleza en los peligros, industria en el obrar, presteça en el acabar, y consejo en el prevenir.

142 Y atendiendo * a esto, dize Tito Livio, [E] que se ha de mirar con sumo cuydado, a quien se encargan semejantes goviernos. Y que Valerio Corvino dezia à sus soldados, que siguiessen sus hechos, mas que sus dichos, y que no aprendiessen tanto dèl por los documentos, como por los exemplos, pues con su diestra avia alcançado tres Consulados, y grande alabança, que es lo que tambien propuso Gedeon a los suyos, como se refiere en la Sagrada Escritura. [F]

143 Porque * es regla cierta, enseñada por Xenofonte, [G] que por la mayor parte son tales los soldados como los Capitanes. Y asi Chabrias, no menos insigne Filosofo, que General de los Athenienses, solia dezir (como refiere Plutarco [H]) que era mas digno de temer vn exercito de ciervos, si su Capitan era leon, que vno de leones, si su Capitan era ciervo: sintiendo, que toda la buena suerte de la guerra, pende del valor, y prudencia del General.

144 El qual, * segun otro agudo apotegma de Pyrrho, referido por Estobeo, [I] ha de incitar, y animar mucho mas los soldados con su esfuerço, y exemplo, que el mejor, y mas diestro pifaro, o trompeta con su instrumento.

E Tit. Livius *decad. 3. lib. 4. Quis ad gubernacula sedeat, summa cura providendum est,* & iterum *lib. 7. Tum etiam intueri, cuius ductu, auspicioque iucunda pugna sit. Facta mea nō dicta vos milites sequi volo; nec disciplinam modò sed exemplum etiam à me petere, qui hac dextra mihi tres Consulatus, summamque laudem peperi.*

F Iudic. 7. *vers.* 17. *Quod me facere videritis, hoc facite: ingrediar partem castrorum, & quod fecero sectamini:* refert Aiala *de iure belli, lib. 2. cap. 2. num.* 18. vbi adducit etiam illud Senecæ: *A capite bona valetudo transit in reliqua membra.*

G Xenoph. *in Cyripæd.* lib. 8. *Quales fuerint Præfecti, seu belli Duces, tales etiam qui sunt sub ipsis vt plurimùm evadent.*

H Plutarch. *in Apophtegmat.* latiùs Cælius Rhodigin: *lib. 9. lect. antiq. cap.* 11. *Formidabiliorem esse cervorum exercitum duce leone, quam leonum duce cervo.*

I Stobæus *serm.* 52. *Pyrrhus multis inter pocula quærentibus, vtrum Antygenides, aut Satyrus melior esset tibicen: Mihi sanè (inquit) præstare videtur Dux qui multos incitat.*

Y *Plinio [K] quiere, que sea semejante al Eleboro, y que como este, tomado por medicina, aviendo concitado los humores, es el primero que sale del cuerpo, assi el Capitan valeroso despues de aver alentado, y esforçado a los de su exercito, sea el primero que se arroje en los enemigos. 145

K Plin. lib. 25. cap. 5. circa fin. *Vt Eleborum concitatis intus omnibus, ipsum in primis exit: ita Dux fortis adhortatus suos, inter primos prodit in hostes.*

Y Vegecio * dize, [L] que deve estar muy advertido, y solicito en el cumplimiento destas obligaciones; porque como ha de ser suyo el prez, y honra de la vitoria, assi se le imputarà la culpa de qualquier perdida, que por lo contrario sobreviniere en daño, y afrenta de la Republica: pues con las insignias, y poderes del cargo, se pusieron debaxo de su fè, valor, y cuidado, las haziendas de los particulares, el amparo de las viudas, la salud de los soldados, y la gloria, y reputacion del Imperio. 146

L Veget. de re militar. lib. 5. cap. 10. *Dux ergo cui tantæ potestatis insignia tribuuntur, cuius fidei atque virtuti possessorum fortunæ, tutela vrbium, salus militum, Reip. creditur gloria, non tantùm pro vniverso exercitu, sed etiam pro singulis contubernalibus debet esse solicitus, si quid enim illis eveniant in bello, & ipsius culpa, & publica videtur iniuria.*

Nuestra * ley de Partida [M] dixo lo mismo, concluyendo: *Que si alguna cosa por èl menguasse, el yerro, y el daño que por èl viniesse, toda la culpa seria suya, è merece tal pena, como el mal que los omes recibiessen.* 147

M L. 9. in fine, tit. 23. par. 2.

Y no lo olvidò * Cornelio Tacito, [N] aunque confessando, que ay en esto alguna desigualdad, porque en los sucessos prosperos todos quieren entrar a la parte, y en los adversos todos dexan toda la culpa à los Capitanes, ò Generales. 148

N Tacit in vita Agricolæ: *Iniquissima bellorum conditio est prospera omnes sibi vindicant, adversa vni imputantur.*

Cuyas retiradas, * ò rendimientos, se han tenido siempre por afrentosos, y culpables por estas causas, aun quando se hallan en trances muy apretados, como lo 149

enſeñò Iulio Ceſar, y ſus ſoldados en el cerco de Avarico, [O] teniendo por axioma conſtante, que las guerras, por mayor parte, ſe hazen con la fama, y reputacion de las armas, y que los enemigos juzgan, que huyen aun aquellos, que con buen compas, ò con juſta ocaſion ſe retiran.

150 Y en nueſtra * memoria, lo dixo aquel valeroſo Cavallero Don Lope de Acuña, que eſtando por compañero de Don Manuel de Luna, Caſtellano, y Caudillo de la Fuerza, y Villeta de Vulpian en el Eſtado de Milan, quando con tan gran teſon la ſitiaron los Frãceſes el año de 1555. y tratando de que ſe rindieſſen con honeſtos partidos, dizen Sandoval, y Herrera, [P] que le rogò con inſtancia, que tal no hizieſſe: *Ni miraſſe en el caſo de la Villa, ni en la perdida de la Cavalleria, pues era mejor que abraſaſſen el lugar, que dexarſele entero a los enemigos para gozarle, y que no dando lugar a que ſe dixeſſe, que vn Maeſſe de Campo Eſpañol ſe avia rendido, coſa jamàs oìda, ſe metieſſe en el Caſtillo, governandoſe conforme a las ocaſiones.*

151 Y todo eſto * corre mas apretadamente, quando los Generales, ò Capitanes, no ſolo por ſerlo, ſe hallan con las obligaciones que ſe han referido, ſino tambien por el juramento, y pleito omenage particular que han hecho, de no rendir, dexar, ò deſamparar los exercitos, Caſtillos, Fuerzas, ò Armadas que ſon a ſu cargo, como vemos que le hizieron en nueſtro caſo el General, y Almirante, como ſe les manda por ſu titulo, è inſtruccion, y ſe refiere en el Memorial fol. 1. Porque

O Cæſar *de bello Gallico*, *lib.* 7. *Hos ſe ignominiæ loco laturos ſi incœptam oppugnationem Avarici relinquerent, quamvis omnium rerum difficultate afficerentur; fama ſiquidem bella ſtare meritò ſummi Duces exiſtimavere: & eum qui recedebat, fugere credi.*

P Sandoval *en la Carolea*, 2. *part. lib.* 32. §. 27. *fol.* 794. Anton. de Herrera *en la hiſtor. general, lib.* 2. *cap.* 13. *pag.* 115. *año* 1555.

entonces ninguna honesta salida, ò escusa pueden hallar de aver hecho lo contrario, sino es la muerte, como lo dizen las leyes de Partida, que en otro lugar referimos, [Q] las quales hablan asi en Capitanes, y Alcaides de exercitos, y Castillos, ò Fortalezas terrestres, como en los de las Flotas, ò Armadas Navales.

Donde * su Glossador [R] advierte, que en fuerza deste omenage, han de sufrir, y padecer quantos males, y daños les pudieren sobrevenir, antes que faltar a su cumplimiento, ò dexar de entregar el Castillo, ò Armada al señor de cuya mano la recibieron. Y Iuan de Liñano [S] añade, que si no lo cumplieren tan estrecha, y puntualmente como estàn obligados, incurren por ello en pena de muerte. Y Martino Laudense, [T] que el que jura de no entregar el Castillo a los enemigos, es visto jurar de defenderle dellos quanto pudiere. 152

Y aunque es * verdad, que todos los soldados generalmente quando eran recibidos, y alistados por tales, solian jurar, y oy juran, que ni por miedo, ni por otro respeto huiran de la guerra, ni desampararàn las vanderas, ni reusaràn el morir por la causa publica, como consta de Tito Livio, [V] Flavio Vegecio, y otros Autores, que ponen varias formas destos militares juramentos, ò sacramentos. 153

Pero * en los Alcaides de los Castillos, y Almirantes, ò Generales de las Flotas, ò Armadas, se tenian, y tuvieron siempre por mas apretados, como lo muestran las dichas leyes de la Partida, y especialmente 154

Q Supra num. 64. & sequentibus.

R Gregor. Lopez in l 6. tit. 18. par. 7 verbo Fasta la muerte, vbi ita inquit: Nota bene, quod cùm Castellanus ex debito homagij & fidelitatis teneatur ad custodiam castri, potiùs debet omnia mala pati, quàm malo consentire, cap. ita ne 32. quæst. 5 cap. Lotharius 31. quæst. 2.

S Ioannes de Lignan in tract. de bello, cap. 29.

T Martin. Laudens. de Castell. q. 31. Nota, quòd qui promittit non ponere fortalitium in manu inimicorum, tenetur etiã curare, ne per inimicos occupetur, in quantum potest, vt per Angel. in l. non impossibile D de pactis.

V Livius lib. 22. Iurabant autem per Deos solemne iuramentum se iussu Consulum conventuros, neque iniussu abituros; sese fugæ, neque formidinis ergò non abituros, neque ex ordine recessuros, nisi teli sumendi, aut petendi, aut hostis feriendi, aut civis servandi causa. Veget. de re milit. lib. 2. cap. 5. Iurant autem milites per Deum & Christum, & Spiritum Sanctũ, & per Maiestatem Imperatoris, cui tanquam corporali Deo fides & devotio præstanda est, se omnia strenuè facturos, quæ præceperit Imperator, militiam nunquam deserturos nec mortem recusaturos pro Romana Repub. Petrus Herodius lib. 10. rer. iudic. tit. 5 cap. 17. Brisson. de formul. pag. 380. Robert. Valtur. de re milit. lib. 6. cap. 4. & 5. Iust. Lips. de milit. Rom. lib. 1. cap 6. Connan. lib. 9 com. cap. 8. num. 5 Baldus cons. 248. nu 4 & cons. 267. lib. 1. Alexand. cons. 103. num. 11. volum. 1. Thom. Mieres ad Constitut. Cathol. collat. 4. cap. 27. num. 31. Aiala de iure belli lib. 3. cap. 5. Petr. Gregor. de Republi. lib. 11. cap. 5 in fine, & Petr. Cabal. resolut. crimin. cap. 294. num. 31. & seqq.

te vna, que dize, hablando de los Alcaides: [X] *La otra manera de guarda, es de aquellos à quien dà el Rey los Castillos, que tengan por èl. Cà estos son tenudos mas que todos los otros de guardarlos.* Y otra que pone la forma del juramento del Almirante, por estas palabras: [Y] *E estando assi, devele prometer, que non escusarà su muerte por amparar la Fè, è por acrescentar la honra, è el derecho de su Señor, è por pro comunal de su tierra, è que guardarà, è farà lealmente todas las cosas que oviere de fazer segund su poder, &c.*

155 Por lo qual * como por excelencia, ò antonomasia, los Castillos assi encargados, se suelen llamar OMENAGES, porque en esto juzgavan que consistia su mayor amparo, y defensa; Y Torre del OMENAGE, la principal de la Fortaleza, donde con solenidad, y auto publico el Castellano, ò Alcaide della haze el juramento de fidelidad, como lo advierte Don Sebastian de Covarrubias, [Z] derivando esta palabra de la Latina HOMAGIVM, que desciende de otra Griega HOMOAGIOS, que quiere dezir IVRAMENTO SANTO.

156 Aunque * otra ley de Partida [A] dize: *Que omenage, tanto quiere dezir como tornarse ome de otro*, la qual se ha de referir a la costumbre de los feudos, en los quales mediante el mismo juramento, quedava vno hecho hombre, o vassallo del Señor a quien le prestava; y por esso tambien le llamaron HOMINIO, y HOMOLIGIVS, de que escrivieron latamente Pedro de Belapertica, Iacobo de Santo Georgio, y otros muchos Autores. [B]

X *L.3.tit.18.part.2.*

Y *L.3.tit.24.part.2.*

Z D. Sebastian de Covarrubias *en su tesoro de la lengua Castellana*, *verbo Omenage.*

A *L.5.tit.25.part.4.*

B Petr. de Bellapert. *in tract. de iuram.fidelitat.* Iacob. de Sancto Georgio *in tract. de Homagijs*, Speculator *de feudis*, §.*nunc de Homagio*, Cæsarius *lib.1.histor.illust miracul.cap.3.* Dorleanus *in notis ad Corn Tacit.lib.3.pag.373 num.3.* Andr.Gail. *de arrest. Imper.cap.7.num.10.* Hugo de Celso *in repertor. verb. Feudo, vers.5.* latè Rosenthal. *de feudis. cap.[illegible] conclus.85.num.[illegible] & seqq.* & Kalinus *de verb.iur.verb. Homagium.* Vnde Romæ visitur statua Lotharij Imperatoris fidelitatem R. Pontifici promittentis, cum hac inscriptione:
Rex venit ante fores, iurans prius Vrbis honores,
Post homo fit Papæ, sumit quo dante coronam.
De quibus Radevicus *lib 1.num 9. & 10.* & alij apud Me *in tract.de Ind. iure, lib.2.cap.22.num.50.*

Pero * en nuestro vso, y modo comun 157
de hablar en España, significa la fe, y palabra que dàn los Nobles en las manos del Rey, ò de otro que la recibe en su nõbre, de hazer, ò cumplir alguna cosa. [C] Y
aunque * Gregorio Lopez [D] quiso poner 158
en duda, si tiene fuerza de juramento, y incurre en pena de perjuro quien le quebranta? lo cierto es, que ay textos, y Autores que dizen que si, [E] y que el violarle, induce en los Nobles grave nota de infamia, y caso de menos valer, segun los antiguos fueros de España, y que se deve tener luego entre ellos por hecho, y cumplido lo que en esta forma prometen. [F]

Y aun * les obliga en fuerza de jura- 159
mento, la promessa que hazen EN FE DE QVIEN SON, como lo pretendiò defender Don Fernando de Mendoça, haziendo en quanto a esto distincion entre los Nobles, y los plebeyos, aunque es reprobado comunmente por otros Autores. [G]

Y desto nace * la gran precission, y 160
puntualidad con que se ha observado, y respetado en España el pleito omenage, de que pudiera traer infinitos exemplos, pero contentandome con algunos de los que pertenecen a nuestro intento. Tengo por digno de memoria el del Conde Don Pedro Ansurez, de quien refieren la Cronica de España, Valerio de las historias, y Baptista Fulgoso, [H] que por aver hecho omenage por ciertas tierras, y Fortalezas que pertenecian a la Corona de Castilla, al Rey Don Alonso de Aragon, y Doña Vrraca su muger, al tiempo que se casaron, se hallò dudoso si las podria entre-

gar

C *L.25.tit.16.part.3.* Hugo de Celso *in repetit.verb.Omenage,* & *verb. Menos valer.*

D Gregor.Lopez *in l.26 tit. 11.par. 3.verb. O le fiziere pleito omenage*, vbi resolvit, quòd non; quem sequitur, pluribus alijs relatis, Thomas Sanchez *de matrimon.lib 6.disputat.11.num. 9.*& *in Sum.lib.3.cap.2.nu.33.*& Sayrus *in clavi Regia lib.1.cap.5.num.13.*

E *Dict l.25.& 26.cap grandi*, vbi glos. *verb.Homagium de supplen.negligen.Prælat.lib.6.l.si quis spontaneos,* vbi Doctores *C.de Decurion.lib.10.* Iacob.de Sancto Georg. *vbi supr.num.7.* Bald.*cons. 291.volum.2.* Peralta *in l.vnum ex familia in princip.num 23.* Padilla *in l.si quis maior, num.36.C de transact.* Augustin. Barbosa referens Innocent. & alios per textum ibi, *in collectan.ad cap.gravem 15.de excess.Prælator.* & Suarez *de iuramento lib.1.cap.13 num.25.*

F *L.8.& d.l.26.tit.11 part.3. in fine, l.1.& 2.tit 5.part 7.* Hugo de Celso *d. verb.Menos valer,& argum.l.nemo,D.de integ.restit* docuit eleganter Andr.de Isern.*in cap.1. verb. Hoc intelligendum, qui success.tene.* quem sequitur Matth. de Afflict.*ibid col.4.* & Palac.Rubios *in rubr.de donation.inter, col 3.* & conducit illud Homer.*lib.18.Iliad.*

Mox simul atque dictum est verbum res ipsa peracta est.

& quæ tradit Erasmus *in adagio rem factam,* Tiraquel.*de nobilit.cap.20.num. 23.* & noster D.Laurent Ramirez *ad Martial.lib.1. epigram.28. & lib.2.epigram.26.*

G Mendoça *de pactis,lib.1 cap.6.q.3. num.9.* quem tamen improbat Pat. Suarez *d.cap.13. num.12.* & Pat.Thomas Sanchez *dict.cap.2. num.31. vers. Decimotercio*, qui refert alios plures agentes de hac quæstione, an habeat vim iuramenti promissio facta sub his verbis: *A fè de quien soy*, & vide Tiraq *de nobilit.cap.31.num.126.*

H Cronica de España, *4.parte, fol. 368.* Valer. *en su historia Escolast lib.3.* & Bapt.Fulgos. *fact. & dict.memorab. lib.6.cap.6.fol.214.*

gar a la Reina, quando se bolviò divorciada à Castilla; y reconociendo, que en efeto eran suyas, se las entregò, pero luego se fue a presentar ante el Rey con vna soga en el cuello, diziendo, hiziesse dèl a su voluntad, si juzgasse que no avia cumplido bien su promessa, y que no quiso apartarse desta demãda, hasta que el Rey, y los demàs Señores que le assistian, declararon, que avia satisfecho con ambas obligaciones.

161 Otro * exemplo (aun mas notable) cuentan los mismos Autores, [1] de Marcos Gutierrez, el qual avia hecho omenage por el Castillo de Aguilar a Don Diego de Haro, hermano de la Reina Doña Vrraca Lopez, madrastra del señor Rey Don Alonso IX. que traia graves guerras con ellos, y los avia echado del Reino. Y viendose muy apretado con el cerco que el Rey le puso, que durò siete años, y que se le avian muerto, ò huido sus compañeros, todavia no quiso rendirla, entreteniendose con la aspereza, y fortaleza del sitio. Pero como el trabajo, y la hambre le tuviessen yà enflaquecido, y aquexado de suerte, que no se podia tener en pie. Porque dize la Chronica: *Que avia comido todas las cosas que de comer eran que tenie, è comiò los cueros de las sillas, è las correas, è los mures, è todas las cosas que podie aver, è pascia las yervas del corral, è del muro, en guisa que le falleciò todo, que non tenie a que se tornar, è con gran fracura de que non ovo què comer.* Pusose las llaves al cuello, y atravesòse en la puerta del Castillo, para que en todo tiempo constasse;

que

1 Cronica de España. 4. *parte, fol.* 392. Valer. & Fulgos. *vbi supra.*

que avia muerto alli por guardarle. Y viendo los de fuera, que no avia ruido en èl, ni parecia persona que les pudiesse estorvar el entrarle, lo hizieron, poniendo escalas, y hallaron solo, y casi espirando al Alcaide, en la forma que se ha referido, y admirados del caso le llevarõ al Rey, que mandò poner en su cura, y regalo mucho cuidado. Pero quando bolviendo en si, pudo entender el estado en que se hallava, recibiò mucha pena, porque no le avian dexado morir en el Castillo, con que huviera cumplido mejor con su obligacion. Y despedido del Rey, se fue a vèr a Don Diego su amo, que se avia passado a Africa, y aviendo entendido, que aunque todos alabavan su lealtad, Don Diego avia dicho, que quisiera mas su Castillo, juzgò que aquello era motejarle de no aver hecho en el caso todo lo que devia, y asi menospreciando la vida, y vestido de andrajos, se bolviò a donde estava el Rey, y se puso a comer, y dormir con sus perros. El qual informado desto, y movido de los ruegos, y lagrimas de Marcos, le restituyò el Castillo, y puesto en possession dèl, viendo que no tenia orden, ni fuerzas para sustentarle, hizo autos dello, y se le embiò a emplaçar a Don Diego, vsando * del remedio que dà la ley de Partida, [K] y porque ni le socorria, ni tenia poder para hazerlo, le desamparò, precediendo los terminos, y requerimientos necessarios, y entrò de nuevo en èl Don Alonso, cuya nobleza de animo resplandeciò en este sucesso (como dize Fulgoso [L]) no menos que la lealtad de 162

Mar-

K *L.20. & seq. tit. 18. p. 2.* donde trata de las causas, y maneras por donde el Alcaide puede desamparar el Castillo despues de averle emplaçado, y pone, *la primera, non queriendo el señor tomar el Castillo a aquel que lo tuviesse, sabiendo ciertamente que non lo podria tener. Cà este seria el mayor mal, que el señor puede fazer al vassallo, quando le diesse carrera para fazer cosa porque cayesse en traicion. E porende tuvieron por bien, que el vassallo, quando esto entendiesse, huviesse poder de emplaçar el Castillo a su señor.*

L Bapt. Fulgos. *vbi supra in fine.*

Marcos, y la ingratitud de Don Diego.

163 Las historias * de Portugal [M] alaban, y encarecen por la misma causa, con mucha razon, la estremada fidelidad de Don Martin de Freitas, Alcaide de la Fortaleza de Coimbra, que teniendola por el Rey Don Sancho el Segundo, que llamaron CAPELO, y aviendo sufrido, y resistido el cerco de vn año, que le puso Don Alonso Conde de Bolonia, hermano del Rey, que por la incapacidad que se le imputava, pretendia entrar en el Reino, y tenia para ello declaracion de Inocencio VI. Romano Pontifice, [N] nunca se pudo acabar con el que quisiesse rendirla. Y aunque en este tiempo tuvieron nuevas ciertas de que Don Sancho avia muerto en Toledo, y le avisaron, y certificaron dello al Alcaide; todavia no quiso entregarla, antes pidiendo algun tiempo de treguas, partio en persona al sepulcro de Sancho, y aviendole abierto, reconocido, y reverenciado, le puso las llaves de la Fortaleza en el braço derecho, pidiendo que con esto le diesse por libre del omenage, y cerrado el sepulcro, sacò testimonio autentico desto, y diò la buelta à Portugal, donde Don Alonso estava yà en quieta possession de su Reino, y avisandole que viniesse a tomar la de su Castillo, porque yà se hallava libre del juramento, le saliò a recibir a las puertas, echãdose a sus pies, entregandole las llaves de ellas, y ofreciendose para lo de adelante a su vassallage, y servicio, y mostrandole el testimonio de lo que avia passado en Toledo. El nuevo Rey, admirando, y estimando su

M El Conde Don Pedro *en su Nobiliario*, Pedro Damariz *en sus dialogos de varia historia, dialog. 2. cap. 14. ad finem*, Anton. Vasconcellus *in anacephalæosi Regum Lusitaniæ, cap. 5. pag. 65. & 66.* y Manuel de Faria Scusa *en su epitome de las historias de Portugal, 3. part. cap. 5. in fine, pag. 390.*

N De qua *in cap. grandi, de supplenda negligent. Prælat. lib. 6.*

lealtad, le diò la misma tenencia perpetuamente para èl, y sus sucessores, y con declaracion de que de alli adelante no tuviessen necessidad de hazer omenage. Pero èl, dandole las gracias, escusò el recibirla, y maldixo a sus sucessores, si en algun tiempo tomassen en si la defensa de algunos Castillos, que les obligassen a semejante puntualidad, y cuidado, con lo qual el Rey le huvo de hazer diferentes mercedes.

164 Don Pedro * Ruiz de Sandoval, el que llamaron Rostros de Puerco, Comendador de Montiel, y despues de Merida, es alabado por Rades de Andrade, [O] de que no quiso acoger en el Castillo de Montiel a su Maestre Don Fadrique, por el juramento que èl, y los otros Comendadores avian hecho al señor Rey Don Pedro su hermano, de no acogerle sin su licencia, y que hecho esto, dexò el Castillo a vn escudero, y fuesse a donde el Maestre su señor, y dixo, que èl le avia negado la entrada en el Castillo, por no ser perjuro, ni traidor al Rey su señor; pero que como Freile de la Orden se ponia en manos de su Maestre, para que dispusiesse de su persona como le pareciesse, y que todos juzgaron aver hecho como buen Cavallero.

O Rades de Andrade *en la Chronica de la Orden de Santiago, fol.* 48. y 49. y lo mismo se refiere *en la Chronica del señor Rey Don Pedro.*

165 En tiempo * de los Reyes Catolicos leemos en sus Coronicas, [P] que vsando de la misma lealtad aquel Noble Cavallero Pedro de Baeça, que llamaron el Alcaide de Escalona, no les quiso entregar la Fortaleza de la Ciudad de Truxillo, en cuya tenencia estava, por omenage que avia hecho de ella al Marques de Villena,

P *Chronica del Rey Don Fernando el Catolico*, y por mejor en la que anda de mano, que en la impressa, Alvarez *en su tratado de fortalitijs, fol.* 29. Mariana *en su historia de España, 2. par. lib.* 23 *cap.* 14. *pag.* 435.

na,

ña, a quien entonces servia, aunque los Reyes, vnas vezes vsando de grãdes promessas, y otras de grandes amenaças, le procuraron atraer a su servicio, y persuadir, que se la entregasse; y teniendo mucho color para poderlo hazer, por ser sus naturales Señores, segun lo que despues de Oldrado, resuelve Gregorio Lopez. [Q] Hasta que finalmente, por contentar a la Reina Catolica, el mismo Marques de Villena entrò en el Alcaçar, y apenas pudo acabar con èl que hiziesse la entrega, diziendo no mirava su particular, sino el deseo que tenia del pro, y autoridad de su señor, lo qual llegò a tanto, que hecha la entrega se despidiò dèl, y de su servicio, sentido desto, y de que con la priessa no se acordò de capitular, que al Alcaide, y a sus soldados no se les hiziesse daño por la contradicion, y resistencia que avian hecho a los Reyes, aunque despues se bolviò a reducir a su devocion, y le ganò dos batallas, como lo refiere Mariana, [R] y algunos privilegios de rentas, y otras mercedes, que yo he visto en poder de sus descendientes, que oy tienen sus casas, y vna antigua, y honrada Capilla en la Parroquia de San Estevan de Valladolid.

Q Oldrad. *cons* 93. *col fin* Gregor. Lopez *in l.6. verb. En vno, tit.* 3 *partit.* 5.

R Mariana *d. lib.* 24. *cap.* 19. *pag.* 445.

166 Y acercandonos * mas a nuestra edad, de aquel gallardo soldado Frãcisco Hernandez de Avila cuenta Luis de Cabrera, [S] que siendo Castellano del Castillo de Vtrecht en Brabante, y teniendole cercado, y apretado el Conde Bossu, nunca quiso rendirse. Y aviendole hecho saber vn mandato del señor Don Iuan de Austria, para que dexasse las armas, y re-

S Cabrera *en la historia de Philip. Segundo, lib.* 11. *cap.* 8. *pag.* 876. *& seq.*

querido con èl, respondiò, que no avia visto jamàs firma suya, y pidiò tiempo para saberlo por comissario en Ambers, y si lo fuesse, no se valdria de las armas. Y perseverò en su defensa con el mismo corage, hasta que tuvo nuevo orden, traìdo por persona que le asegurò era de su Alteza. No queriendo salir como rendido, sino con sus soldados, ropa, bagage, armas, vanderas, caxas, valas en la boca, y artilleria, con ocho heridos, y quatro muertos en el sitio, entregando al Conde el Castillo, para que le tuviesse en nombre del Rey Catolico, segun mandava el señor Don Iuan.

§. VI.

POR AVER SIDO DE LOS primeros en esta desercion.

PVEDESE * tambien ponderar 167
otra circunstancia, que aumenta mucho la calidad, y gravedad destos delitos. Y es, aver sido el General casi de los primeros que desampararon la Capitana, arrojandose a la chalupa: y el primero, que despues de llegado a tierra, se fue por el rio de Matanças arriba en el bote, muy apriessa, con el Oidor Gaviria, y quatro hombres marineros, hasta ponerse en salvo en el ingenio de Diego Diaz Pimienta, sin tratar de bolver a las Naves, ni de otra cosa, mas que de librar la vida, respeto de la artilleria que disparavan los enemigos, de que aun no se tenian por seguros entre la espesura de las sel-

ſelvas, y montes. [T] Aſsi lo dizen todos los teſtigos del cargo XIIII. como parece por el Memorial, deſde fojas 185. Donde tambien ſe ponen los quatro capitulos de la inſtruccion que llevava, y deviera ſeguir, y guardar en el caſo, ſi procediera con mas deliberacion, y recato; ò ſe hallàra menos turbado.

168 Eſta * miſma circunſtancia ſe puede aplicar al ſuceſſo del Almirante, porque aunque no ſe deſembarcò, por averle faltado el bote, como èl en ſu confeſsion lo declara, ſe diò por rendido luego que los enemigos entraron en ſu Almiranta, y quitandoſe el Habito para no ſer conocido, y echandole por vna portañuela à la mar, hizo que les dixeſſen, que yà ſe avia ſalido a tierra, y ſe puſo entre los grumetes, y gente menuda, haſta que el enemigo le echò a tierra con los demas.

169 Que fue tanto, * y aun peor, que ſi ſe huviera deſembarcado, pues las coſas que ſurten vn miſmo efeto, ſe juzgan ſiempre por vna miſma diſpoſicion. [V] Y quien encubre ſu perſona, ò la forma, y trage de ſu oficio, es como ſi ſe auſentara; porque yà no aſsiſte allì por quien es, ò como quien es, ſino por lo que mediante la mudança parece; y ſe ha de juzgar ſegun el eſtado en que ſe halla, y la figura que repreſenta, como en varios caſos, ſemejantes a eſte, ſe diſpone en nueſtro Derecho. [X]

170 Y en perſona * de ſu cargo, y obligaciones, todo lo que no fue morir peleando, deſdize de ellas, y arguye flaqueza, como ſe colige de lo que Saluſtio [Y] refiere

T Conducit illud Valer. Flac. *in Argonaut lib 4.*
Bebrycas extemplò ſpargit fuga, nullus ademti
Regis amor, montem celeres, ſylvamque capeſſunt.

V *L. illud, D. ad leg. Aquil. l. à Titio D. de verb.* cum ſimilibus, & non refert quid ex æquipollentibus fiat, *l. mulier in princip. D. ad Trebel.* pulcher tex iuncta gloſ. *in l. ſi mater, C de inſtitution. & ſubſtitut.* latiſsimè Everard *loco 13. A ſimili, pag. 115.* & *loco 101. Ab æquipollentibus, pag. 549.*

X *L moveor, C. de ſervis exportand. l. item apud 15. §. ſi quis virgines, D. de iniurijs,* cum traditis a Covar. *lib. 3. variar. cap. 14. num. 5. l. Iulianus 9. §. 2. D. ad exhib. l. 6 in fine de auro & arg leg. l. mulieris 13. §. res abeſſe, D. de verb. ſignif.* ibi: *Res abeſſe videntur (vt Sabinus, & Pædius probant) etiam hæ, quarum corpus manet, forma mutata eſt; & ideò ſi corruptæ redditæ ſint, vel transfiguratæ, videri abeſſe,* &c. vbi Alciat. Rebuf. Brechæus, & Forner. alia adijciunt, & Paul. Manut. *in adag. Veſtis virum facit,* & Boer. *de auctorit. Mag. Conſilij num. 29.* vbi, *quòd veſtis arguit excellentiam dignitatis & officij*, cõducit illud Plauti *in Epid. act. 4. ſcen. 2. Scio quid erres, quia veſtitum atque ornatum immutabilem habet hæc,* id eſt, *immutatum,* vt ibi advertit Lambinus, Terent. *in Eunuch. act. 4. ſcen. 4. verſ. 3.* ibi: *Quid veſtis mutatio eſt?* &c. facit etiam Tertull *in lib. de fuga in perſecutione, cap. 12.* ibi: *Quod times redimis: ergo fugis.*

Y Saluſt. *in Iugurth. Quint. Cincinnatus Dictator eo tempore, quo devicti Equi ſub iugum miſsi. L. Munitium, quem ab obſidione hoſtium liberaverat, Conſulatum deponere coegit, & omnium rerum prædam ſuo tantùm militi dedit. Indignum maximo Imperio credidit, quem non ſua virtus, ſed foſſa, vallumque tutum præſtaret.*

re aver hecho el Dictador Quinto Cincinato con el Cósul Lucio Municio, pues aviendole librado del cerco en que le tenian muy apretado los enemigos, aunque en èl avia hecho lo posible para resistir sus assaltos, le quitò el Consulado, y no consintiò que entrasse a gozar parte de los despojos; por dezir, que avia sido cosa indigna de tan gran cargo, no averse defendido dellos con su esfuerço, y valor, sino con fossas, y vallados, que hizo para su seguridad, ò reparo.

Y que * la culpa de ser primero en la 171
FVGA, aun en qualquier soldado ordinario, sea gravissima, y digna de pena capital, y severa, en presencia de los demàs, para que les sirva de exemplo, fue dotrina del Iurisconsulto Arriano. [Z] La qual hallo trasladada por los Emperadores Griegos en su Basilico, y en las leyes Griegas militares de Rufo, que juntò, y traduxo Leunclaio. [A] Y vna de ellas añade, que la legion que se averiguare aver sido la primera en la FVGA, sea dezmada, y los sorteados passen por las picas de las demàs, por la causa que dieron de desbaratarse la orden, y compas del exercito, y de ocasionar con su exemplo, que los demas hiziessen lo mismo. Pero que esto no se entienda con los que se retiraren heridos.

Este punto * prosigue, y ilustra con su 172
acostumbrada erudicion Pedro Fabro, [B] y otros Autores, trayendo muchos exemplos de grandes Capitanes, que por esta causa vsaron de rigurosos castigos, llevando particular atencion a que se hizies-

Z Arrianus I.C. *in l. omne delictum, §. qui in acie D. de re milit. Qui in acie prior fugam fecerit spectantibus militibus, propter exemplum, capite puniendus est.*

A Basilic. *lib.* 57. *tit.* 1. *cap.* 14. Ruffus *apud* Ioan. Leunclaium *in* 2. *tom. iuris Græco Romani, l.* 31. *pag.* 25 . vbi ita habetur: *Qui primus in acie fugerit, in conspectu militum capite punitur*, & melius *in l.* 26. ibi: *Si prælij publici, vel pugnæ tempore fuga facta fuerit, absque iusta quadam, & evidenti causa, iubemus; vt milites illius legionis quæ prima fugit, & statione, pro parte sua, scilicet, cessit: quotquot ad pugnam ordinati fuerint, decimentur & à reliquis legionibus iaculis configantur; vt qui ordinem aciei dissolverint, & auctores fugæ cæterorum extiterint. Si verò quosdam ex ipsis in pugna, ceu credibile est, sauciari contigerit, hos eiusdem criminis expertes esse iubemus.*

B Petr. Faber *lib.* . *semest cap.* 18. *pag.* 113. *& seqq.* Bellinus *de re milit. par.* 8. *tit vnico num.* 62. Aiala *lib* 3. *cap.* 15. Tiber. Decian. *lib.* . *crimin. cap.* 15. *num.* 46 *&* 55 & Caballus *resolut criminal. cap.* 294 *num.* 185. *& seqq.* Vide Iul. Cęsar. *lib.* . *de bello civil & lib.* 3. *de bello Gall.* & Iul. Frontin. *lib.* 4 *stratag.* vbi eiusmodi supplicia propter exemplum *in conspectu multitudinis*, sive *in conspectu armati exercitus*, fieri solere ostendunt.

ziessen a vista de todo el exercito, por causa del escarmiento, que es lo principal que se ha de procurar en ellos, como lo mostrò Marco Crasso,[C] quando dezmò quinientos soldados de los primeros que se avian puesto en huida. Y Ciceron quando dize, que esta pena de la DECIMACION, era la que los antiguos tuvieron por mas a proposito para castigar, y escarmentar los soldados temerosos, y fugitivos, como arriba queda apuntado.[D]

173 Porque * ningun prudente Legislador vsa tanto de semejantes castigos por los delitos yà cometidos, como por escusar que no se buelvan a cometer adelante.[E] Y por esta causa los llaman en Latin ANIMADVERSIONES, y EXEMPLOS, y en Griego PARADIGMAS, como lo advierte Celio Rhodigino, y Yo lo toco en otro lugar.[F]

174 Lo mismo * enseña Flavio Vegecio,[G] encareciendo mucho el gran daño que causan los primeros que huyẽ en el tiempo de romper la batalla, porque acobardan, y disminuyen la confiança à los suyos, y acrecientan la osadia de los contrarios.
175 A que mirò * la ley del Deuteronomio,[H] quando por esta razon mandava, que antes de partir a la guerra se echasse publico vando, de que los que se sintiessen medrosos, y cobardes de coraçon, se bolviessen a sus casas, porque no hiziessen daño con su exẽplo a los otros. La qual hallo repetida, y praticada en el libro de los Iuezes,[I] y en el primero de los Machabeos.[K]

176 Y si esto * procede, y se llega à sentir, y pue-

C Plutarch *in vita M.Crassi: Quingentos autem ex primis, ijs præsertim, qui aufugerant, in quinquaginta decades distribuit, ex quibus singulis, vnum aliquem sorte ductum trucidavit, patria in milites pœna post multos annos in vsum revocata. Huic autẽ mortis generi ignominia sub est, & terroris atque formidinis circumstantibus omnibus affert.* Idem alijs verbis recolit Dio Cass. *lib.48.histor.*

D Cicer.*in orat. pro Cluentio*, cuius verba retuli *supra num.*102.

E *L.si pœna, & l.capitalium, §.famosos, D.de pœn.* Senec.*lib.1.de ira, circa finem: Nemo prudens punit, quia peccatum est, sed ne peccetur.* Quintil. *declamat.*274. *Quoties crucifiximus noxios, celeberrimæ eliguntur viæ, vbi plurimi commoveri hoc metu possint. Omnis enim pœna non tam ad delictum pertinet, quàm ad exemplum.*

F Cæl.Rhodigin.*lib.6. lection.antiq. cap.*14. dixi Ego *in tract. de parricid. lib.1.cap* 2.

G Vegetius *de re milit.lib.3. cap* 22. *Qui enim ante congressum recedit ex acie, & suis fiduciam adimit, & inimicis auget audaciam.*

H *Deuteron.*20.*vers.*8. *Quis est homo formidolosus, & corde pavido? Vadat & revertatur in domum suam, ne pavere faciat corda fratrum suorum, sicut ipse timore perterritus est.*

I *Iudic.*7.*vers.*3. *Loquere ad populum, & cunctis audientibus prædica; qui formidolosus & timidus est, revertatur.*

K *Machab.*1. *cap.*3. *vers.*56. *Et dixit his, qui ædificabant domos, & sponsabant vxores, & plantabant vineas & formidolosis, vt redirent vnusquisque in domum suam secundùm leges.* Vide Petr. Gregor. *lib.*19. *syntagm cap.*3. *num.*12. & Bobad.*lib.*4.*politic.cap.*2.*nu.*41. *in fine.*

y puede temer en soldados comunes, que llamavan GREGARIOS, bien se vè, con quanta mayor razon corre en los Generales, Almirantes, ò Capitanes, los quales, como queda advertido en el §. precedente, han de servir de exemplo, y dechado a todo su exercito; para que imiten sus acciones heroicas: y si degeneran dellas, se le daràn mas facil, y pronto para que les sigan en las contrarias, a que por la mayor parte (como Iuvenal dixo [L]) se acomoda mejor nuestra depravada naturaleza.

Por la qual * tiene por preciso; y forçoso Vegecio, [M] referido por Iusto Lipsio, que estèn aparejados para la fuga los soldados, que sienten que la haze, o previene su Capitan. 177

Y Claudio * Cotereo [N] reprehende con mucha razon a Marco Antonio, porque peleando con Iulio Cesar, acompañado de Cleopatra, y viendo que ella començò a huirse de la batalla, se puso en su seguimiento, y deviendo, como General valeroso, reprimir, y detener los fugitivos, y desertores, vino a ser de los primeros que desampararon su exercito. 178

Ovidio * reconociò este mismo peligro, explicandole con el simil de las abejas, las quales en faltando el Rey, ò Capitan que las guia, pierden el orden, y concierto de su Republica, diziendo assi. [O] 179

Huyen los Tirios donde a cada vno
Lleva su ciego error; como acontece
En las abejas, que su Rey perdido,
Dudosas vagan, y el concierto pierden.

L Iuvenal. *satyr.* 14.
Sic natura iubet: velocius & citius nos
Corrumpunt vitiorum exempla domestica magnis,
Cùm subeunt animos auctoribus.
& *infra:*
Quoniam dociles imitandos
Turpibus, ac pravis omnes sumus, &c.

M Veget *lib. 3. cap. 22.* & ex eo Lips. *lib. 5. politic. cap. 16. Necesse est vt ad fugam parati sint, qui ducem suum sentiunt desperare.* Idem docet Tertull. *dict. lib. de fuga in persecut. Itaque cùm duces fugiunt, quis de gregario numero sustinebit, ad gradum in acie figendum suadere?*

N Cotereus *de re milit. lib. 3 cap. 3. M. Antonius desertorum pœna afficiendus fuit, vtpote, qui cùm contra Cæsarem dimicaret, atque Cleopatra prima fugam capesseret; fugientis Reginæ, quàm pugnantis militis sui comes esse maluit. Et Imperator, qui in desertores sævire debuerat, primus ipse desertor exercitus sui factus est.*

O Ovid. 3. *Fastor.*
Diffugiunt Tirij quò quemque agit error: vt olim
Amisso dubiæ rege vagantur apes.

180 Y Plinio * dize,[P] que las conchas que crian las perlas, se parecen en esto a las abejas, y que quando se sobreaguan con sus enxambres, llevan como por guia vna de las mayores, y mas antiguas, que vaya atenta mirando por todas, y que en coger a esta, ponen su principal cuidado los buzos, porque con esso facilmente entran las demàs en las redes.

181 Y lo cierto es, * que no parece que puede hallar disculpa en el mundo, el Governador que dexa su Flota en tan graves peligros, quando aun se tiene por dañoso, y culpable, desampararla en tranquilidad, y bonança, como lo dize Nicolao [Q] Papa, y muchas leyes de nuestras Partidas. [R]

182 Vna * de las quales, aun en el caso que permite, que el Alcaide pueda dexar el Castillo, despues de averle emplaçado, pone por forma, que aya de ser el postrero que salga dèl, por estas palabras: [S] *E despues que esto oviere fecho, deve sacar ante si toda su compañia, è salir el postrimero de todos, dexando hi a lo menos can, è gato, è gallo, è cedaço, è artessa, è olla, è algunas otras preseas de casa, para mostrar, quel toviera siempre bien bastecido, è cerrar las puertas del Castillo con su llave, ante los testigos que diximos, &c.*

P Plin. *lib. 9. cap. 35. Quidam tradunt, sicut apibus ita concharum examinibus singulas magnitudine & vetustate præcipuas esse veluti duces, miræ ad cavendum solertiæ: has vrinantium cura peti: illis captis facilè cæteras palantes retibus includi.*

Q Nicol. Papa *in cap. sciscitaris* 47. 7. *quæst.* 1. *Si perniciosum est proretam in tranquillitate navim deserere, quanto magis in fluctibus.*

R *L.* 6. 7. 12. 13. 20. *& ferè per totum tit.* 18. *part.* 2. cum latè traditis ab Antonio Alvarez *in tract. de fortalitijs, part.* 3. *per tot.* & præcipuè *cap.* 4.

S *L.* 21. *tit.* 18. *part.* 2. Alvarez *vbi sup. fol.* 36. donde añade: *Que assi, en caso que no lo pueda desamparar, sino con la muerte, ha de ser el postrero que muera si fuere possible, no por guardar la vida sino por amparar, y defender el Castillo con ella, acorriendo a su lealtad:* facit illud Silij Italici *lib.* 1. *Primus inire manum, postremus ponere Martem.*

§. VII.

POR SER NOBLES.



TRA * calidad, que no agrava menos estos delitos, podemos sacar de la que en si tienen los mismos reos, que principalmente resultan culpados en ellos, la qual no querràn negarles los que mas los defienden, y se descubre bastantemente por los Habitos de la Orden del señor Santiago, singular, y glorioso Patron de España, que traen en los pechos. 183

Porque * quando cessaran las obligaciones, omenages, y juramentos de sus cargos, y oficios, las que les corrian por su Nobleza, devieran estimularles, para no hazer cosa que desdixesse de las leyes della, ni les pudiesse sacar colores al rostro, segun la dotrina de Bartolo, que refiere, y sigue Gregorio Lopez, [T] diziendo, que en esto se diferencian los Nobles de los plebeyos, y que la verguença les suele ser freno para corregir sus acciones. Y la de [V] Baldo que dize (aunque en diferente proposito) que el animo de los Nobles, se aumenta por su Nobleza. 184

Por esto * nuestras leyes de Partida (dexadas otras de Derecho comun, que disponen lo mismo [X]) desearon en todos cargos, que fuessen eligidos para ellos hombres de buen linage: *Para aver verguença de non errar. Por no fazer ellos cosas por que cayan en verguença. Cà si de buen linage non fuessen, podria ser que algu-* 185

T. Bartol. *in l. vt vim, D. de iustit. & iure*, quem refert & sequitur Greg. Lop. *in l. 6. verb Verguença, tit. 18. par. 2.* ibi: *Stimulat enim nobiles verecundia plus quàm ignobilès & pudor plerumq; corrector est nostri*, vt ait Ambros. *sup. Psal.* 118. *serm. 10. vers. 6.*

V Bald. *in l. filia legatorum* 11. *C. de legat. num. 3.* ibi: *Quia ex nobilitate augetur animus nobilium; non enim est animus nobilium ita limitatus, sicut animus fœneratorum, & similium, qui est stricti iuris*: de quo vide Tiraquel. *de nobilit. cap. 37. num. 47. & seqq.* & Menoch. *præsumpt. 59. lib. 6.*

X De quibus latissimè Tiraquel. *de nobilit. cap. 20. per totum* Bobad. *lib. 1. polit. cap. 4. per tot.* Fr. Ioan Marquez *en el Governad. Christiano lib. 1. cap. 3. §. 4.* Menoch. *d. præsumpt. 59.* & Alvarez *de fortalit. fol. 22. & seq.*

gunas vegadas non oviessen verguença de fazer cosa que les estuviesse mal. [Y]

186 Pero [*] especialmente en estas de la milicia, lo procuraron, y previnieron con mayor estremo. Y asi dize vna, [Z] que trata de los Caudillos, que porque estos tienen lugar de grande honra, lo primero *que se deve atender para ponerlos en èl, es el linage, que es cosa que faze ennoblescer al ome, è ser honrado, è tenido en caro, porque le pueden tomar por Cabdillo, maguer non tenga gran lugar, ni sea muy sabido.* El qual requisito prosigue largamente Bartolome Cepola, [A] en el tratado en que pone los que han de tener los que se eligieren por Capitanes Generales. Y vn Moderno [B] de nuestra Nacion, despues de aver traido otras cosas para el mismo proposito, refiere, que vn Cavallero cuerdo, y principal de su tierra, solia dezir como por refran estos versos:

De linage, y de corage
Ha de venir
El que lleva, y toma gage,
Y el que Pueblo ha de regir.

187 Y lo que [*] mas es, otra, no solo en los Generales, y Capitanes, sino aun en todos los que huvieren de escogerse para soldados, parece que pide la misma Nobleza, diziendo: [C] *Que aunque se han de buscar lazradores, para sufrir la gran lazeria, è los trabajos que en las guerras, è en las lides les acaescie ssen, y por esto huvo algunos que los querian escoger de hombres del campo, y oficiales mecanicos. Dixo vn sabio, que ovo nome Vegecio, que la verguença vieda al Cavallero que non fuya de la*

Y *L.9.tit.9.* & *l.8.9.* & *21.tit.21.par.* 2.cum multis alijs, quos refert Bobad.*vbi sup.* & *lib.4.cap.2.n.41.*& Otalora *de nobilit.2.par.cap.3.n.3.post princ.*

Z *L.4.tit.23.part.2.*

A Bartholom. Cepola *in tract. de Imperatore militum deligendo, in princip. num.1.* & *§.4.num.24.*Adam Contzen *lib.10.politic.cap.22.*

B Ignatius del Villar Maldonado *in sylva responsorum, responso 12. num. 38.in fine.*

C *L.2.tit.21.partit.2.* quæ sumitur ex Vegetio *lib.2. de re militari, cap.2.* & *seqq.*Livius *lib.8. Sylvarij* & *opifices minimè militiæ idoneum genus*: tradunt alia Otalora & Bobad. *vbi sup.* advertentes, hanc legem, quatenus in omnibus militibus nobilitatem requirit, numquam fuisse in vsu. Sed est intelligenda secundùm Gregor. ibi, quando suppetit copia militum, ex Vegetio *lib.1.c.7.*

batalla, porende ella le faze vencer. Cà mucho tovieron que era mejor el home flaco, è sofridor, que el fuerte ligero para fuir. E por esto sobre todas las cosas cataron, que fuessen omes de buen linage, porque se guardassen de fazer cosa por que pudiessen caer en verguença. Y luego, diziendo como han de ser Hidalgos, y de donde se deriva este nombre, y por quantas maneras se adquiere, concluye: *Que aquellos son mayormente por derecho llamados Nobles, gentiles, ò fidalgos, que lo han por linage antiguamente, è fazen buena vida, porque les viene de lueñe como heredad. E porende son mas encargados de fazer bien, è de guardarse de yerro, è de mal estança. Cà non tan solamente quando lo fazen reciben daño, è verguença ellos mismos, mas aquellos onde ellos vienen.*

Otra * de que yà avemos hecho men- 188
cion, [D] tratando de las partes del Alcaide, pone por primera, y mas considerable la de su Nobleza, por la razon que vamos fundando, diziendo: *E porende dezimos, que todo Alcaide que tuviere Castillo de Señor, deve ser de buen linage de padre, è de madre. Cà si lo fuere siempre avrà verguença de fazer de el Castillo cosa que le estè mal, ni porque èl sea denostado, ni los que dèl descendieren.* Donde la Glossa repara con mucha advertencia, que aun requiere Nobleza de padre, y de madre. Y que esto mismo pide la ley siguiente [E] en
su substituto. Siendo assi, * que en otros 189
casos, y cosas, solo se contentan nuestras leyes, y las de Derecho comun con la del padre, que es la que mas se atiende, y predo-

D *L.6.tit.18.partit.2.* de qua supra *num.*

E *L.7.eodem tit.18.part.2.* ibi: *Mas quando desta guisa oviesse de ir, deve segund fuero de España dexar a otro en su lugar por Alcaide, que sea fijo dalgo derechamente de parte de padre, è de madre, &c.*

domina en los hijos, y basta para hazerlos Hidalgos. [F] Pero no bastarà para que se puedan tener, y juzgar enteramente por Nobles, porque para esto se requiere hidalguia de parte de padre, y de madre. [G]

190 En los * Almirantes, ò Generales de Flotas, y Armadas pide esta misma calidad por la primera de todas otra ley de Partida: [H] *Primeramente, que sea de buen linage, para aver verguença*, &c. Y aunque no añadiò, *de padre, y de madre*, se ha de

191 entender como las passadas. Porque esse * verdaderamente se podrà llamar, BVEN LINAGE, cuyo compuesto, que participa de forma, y materia, tiene en lo vno, y otro cabal, y lucida Nobleza. Pues aunque esta se derive principalmente del padre, no se puede negar, que es de mayor lustre, esplendor, y claridad, quando se le junta la de la madre: como por doctrina de Baldo, y refiriendo otras muchas autoridades, lo prueva con su acostumbrada erudicion Tiraquelo. [I]

192 Y de aqui * nace, que està la presuncion por los Nobles, de que en todas ocasiones tendràn valor, y verguença, por temor de la infamia, y cumpliràn las obligaciones que les corren por serlo, como en las leyes citadas lo advierte Gregorio Lopez. [K] Y antes lo avia enseñado San Geronimo, referido por Santo Tomas, [L] y por el Maestro Fr. Ioan Marquez, diziendo, *que el que deve mucho a su sangre, trae siempre aquella obligacion sobre si, y no se le representa possible faltar à ella.*

193 Lo mismo * afirman Navarro, y otros Au-

F *L.2.in fine tit.21.part 2.* & expressius in l.3 *statim seq.* ibi: *Cà, maguer la madre sea villana si el padre es fidalgo, fidalgo es el fijo que dellos nasciere.*

G *Dict.l.3 tit.21.part 2.* ibi: *E por fijodalgo se puede contar, mas non por noble*, vbi Gregor. *verb. Noble, l.9.tit.2. lib.4. ordinam.* vbi late Didac. Perez, Bald *in cap.innotuit num.13.de elect.* Otalora *de nobilit.2.part.cap.2.num.5 cum seqq* latissimè Tiraquel. *de nobilit.cap. 18.à num.20.& seqq.* & Barnab. Moreno de Varg. *de la nobleza de España, discurs.2.nu.12.& 13.* & alibi passim.

H *L.3. tit.24. part.2.*

I Tiraquel. *d.cap.18.num.26.& seqq.* Ovid.13. *Metamorph.*

Est quoque per matrem Cyllenius addita nobis
Altera nobilitas, Deus est in vtroque parente.

Papin.1. *Thebaid. Dives avis, & vtroque Iovem de sanguine ducens*, Bald. *in l.vlt. in fine, C.de serv.fugit.* cùm dicit, *quòd non dicitur quis nobilis respectu generis materni, sed paterni loquendo simpliciter, & præcisè; verùm loquẽdo secundùm quid non est dubium, quòd omne compositum participat de forma & materia, ex notatis per glos.in cap.vlt.32.q.4. Et quòd sit splendidior, illustrior, luculentior, clarior nobilitas, quam acceperunt à patre; ignobilitas minus obscura, minusque abiecta, propter nobilitatem matris,* & Tiraquel. non relato, doctè tamen & eleganter Dom. Vincent. Turturetus *de nobilitate gentilitia, lib.1.cap.6.*

K Gregor. Lop. *dict.l.3.tit.24.part.2. verb. Para aver verguença:* ibi: *Habes hic, quòd præsumptio est pro nobili ex genere, quòd erit verecundus, id est timebit infamiam,* & *dict.l.6.tit.18.ead.partit.verb. De buen linage, in fine,* ibi: *Præsumitur namque pro nobilibus in his, quæ spectant ad nobilitatem, glos.in cap.illud 40. dist.* Vide Alciat. *reg.1.præsumpt.48.* Mascard. *conclus.1095.* Tiraq. *in l.7 connub. nu.3.* & *de nobilit.cap.20.nu.20.* Cassan. *in Catalog.2.part. consid.24. & 8.part. consid.6.* & Moren. de Vargas *vbi sup. discurs.9.in princip.*

L D. Hieronym. relatus à D. Thom. *de erudit. Princip. lib.1.cap.4.* & Fr. Ioan. Mar-

Autores, [M] hablando especialmente de los Cavalleros de la Ordẽ del señor Santiago, y demàs Militares: y probando, que solo por serlo, estàn expuestos, y juran, y professan de morir peleando en defensa de la Santa Fè Catolica, y de su Rey, y su Patria.

194 Y por * lo que los Nobles, y Cavalleros deven a este respeto, es comunmente recibida la dotrina de Bartolo, [N] que aunque vno q̃ se vè acometido, y acossado de otro, si puede buenamente huir, y escaparse, no se escusa de la pena ordinaria, si le matare, aũque diga lo hizo por defenderse; esto no se entiende en el Noble, en quien se considera por mas grave, y afrentoso el huir, ò bolver las espaldas, que el riesgo, y peligro de que le quiten la vida.

195 Y del proprio * principio resulta, que aunque en todo genero de personas se tuvo por flaqueza culpable, y punible el herirse, ò matarse a si mismos, segun la mas cierta, y Christiana sentẽcia que despues de S. Agustin prosiguen, y exornan varios Autores, [O] afirmando, que serà heregia defender lo contrario. En las personas Nobles, y que professan oficios, y cargos Militares, era tenida por mayor esta culpa, y se castigava (aun entre los Gentiles) con muerte, ò con ignominia, segun lo enseñaron Paulo, y Arriano Iurisconsultos. [P] En cuya explicacion pregunta Menochio, que causa pudo aver para que este punto se tratasse con particularidad en los MILITES, pues estava en otras leyes decidido generalmente en

los

Marquez en *su Governad. Christ. lib.* 1. *cap.* 3. §. 4. *pag* 19. idem prosequitur Menoch. *de præsumpt. lib.* 6. *præs.* 59.

M Navar. *in prepugn. apolog. ad monit.* 57. Mota *de milit. S. Iacob. lib.* 2. *cap.* 2. §. 22. *num.* 2. Menchaca *lib.* 3. *controvers. illustr. cap.* 105. *num.* 47. *&* 52. Pet. Gregor. *lib.* 2. *syntagm. cap.* 34. *nu.* 3. & Ioan. Ramirez *in exposit. Bullæ Ord. D. Iacob. cap.* 8. *num.* 1. vbi probat, quòd faciunt votum Martyrij.

N Bartol. *in l. vt vim, num. fin. D. de instit. & iure*, & *in l.* 1. *C. vnde vi*, vbi DD. & *in cap. olim el* 1. *de restitut. spoliat.* & *in cap. suscepimus, de homicid.* & plures alij, quos refert Tiraquel. *de nobilit. cap.* 20. *nu.* 63. *& seqq.* Pet. Plaça *in epit. delict. lib.* 1. *cap.* 28. *num.* 11. & latissimè Farinac. *tom.* 4. *quæst.* 125. *num.* 127. *&* 128. Quamvis non desint, qui contrarium teneant, scilicet etiam ignobiles fugere non debere, vt per eundem *ibidem*, & *num.* 121. *&* 126.

O D. August. *lib.* 1. *de Civit. Dei, cap.* 17. *& seqq. l. qui rei*, §. *sic autẽ, D. de bon. eor. l. si quis filio*, § *eius qui*, *D. de iniusto rupt. cap. displicet* 23. *q.* 4. *cap. si non licet, cum seqq.* 23. *q.* 5. cum innumeris, quæ congerit Tiraquel. *de nobilit. cap.* 31. *num.* 559. *& seqq.* Gomez de Mescua *de potestate in se ipsum, lib.* 1. *cap.* 5. *&* 8. Pet. Roizius *decis. Lituan.* 1. & Pat. Lessius *de iustit. & iure lib.* 2. *cap.* 9.

P Paulus *in l. si quis* 38. §. *fin. D. de pœnis: Miles qui sibi manus intulit, nec factum peregit, nisi impatientia doloris, aut morbi, luctusve alicuius vel alia causa fecerit, capite puniendus est, aliàs cum ignominia mittendus est.* Arrianus *in l. omne delictum*, §. *qui se vulneraverit, D. de re militari*, vbi idem prope habetur; Vlpian. *in dict. l. si quis*, §. *eius, qui deportatur*, *vers. Quam distinctionem*, ibi: *In militis quoque testamento, &c.*

los demàs hombres, que llamavan PAGANOS? Y responde doctamente, [Q] que la razon fue, porque estos, por su oficio, calidad, y Nobleza, tenian mayor obligacion que los otros, de tener, y mostrar mas valor, fortaleza, y constancia para resistir intrepidos, y animosos a los trabajos, ò desconsuelos que se les ofreciessen.

196 Lo qual * es digno de mayor ponderacion, y advertencia en el caso presente, pues aunque no està deducido en los autos, se sabe por notorio, y ay cartas escritas sobre ello a la Iunta, que el General se diò vnas heridas en la prision de Carmona, intentando matarse, aunque no lo consiguiò, por no ser penetrantes. Y de todo se formarà el concepto que conviniere, pues los animos de los hombres, se conocen por semejantes señales, y conjeturas, [R] y los actos que preceden, ò siguen a vn delito, descubren la causa, ò razon que pudo aver para cometerle. [S]

197 Y generalmente * (como Iuvenal dize [T]) qualquier delito de los mismos Nobles, que desdixere de sus obligaciones, ò fuere contrario a las leyes, fueros, y precetos de la Nobleza, viene a ser en ellos de mayor oprobrio, y afrenta, y digno de mayor castigo; porque atropellan, y rompen mas vrgentes respetos, y mas apretadas obligaciones, y la sangre, y hazañas de los antepassados, de que se precian, les sirven de fiscales, si las manchan, ò deslustran, procediendo siniestramente.

198 Este * punto tiene su fundamento en la dotrina de Macro I. C. [V] y de otros tex-

Q Menoch. *de arbitrar. centur.* 3. *casu* 284. *num.* 24. ibi: *Quòd milites maiorem animi constantiam, & intrepidationem, atque fortitudinem ostendere debent quam cæteri homines.* Idem sequitur Decian. *lib.* 9. *crimin. cap.* 3. *num.* 4. *& cap.* 4. *nu* 7. & Amescua *dict. lib.* 1. *cap.* 4. *num.* 6. vbi *num.* 7. *&* 8. alias etiam rationes adiungit: & vide Pet. Cabal. *resolut. crim.* 294. *num.* 241.

R *L.* 3. §. *ideoque, D. de testibus,* latissimè Mascardus *conclus.* 94. *&* 95. *cum seqq.* & Cardin. Tuschus *littera A. conclus.* 336. *& littera P. conclus* 705. vbi, *Quòd animus probatur signis, dictis, & factis, tam in homine, quàm respectivè in brutis.*

S *L. sed Iulianus,* §. *proinde, D. ad Macedon. l. vxori,* § *fin. de leg.* 3. cum latè traditis à Mascardo *verbo Actus.* Deciano *resp* 18. *num* 350. *vol.* 1. & Menoch. *de recuper. remed.* 15. *num.* 124. *& cons.* 145. *lib.* 2. *num.* 44. vnde versus:

Præteriti ratio scire futura facit.

T Iuvenal. *satyr.* 8.

Si te præcipitem rapit ambitus, atque libido,
Si frangis virgas sociorum in sanguine, si te
Delectant hebetes lasso lictore secures:
Incipit ipsorum contra te stare parentum
Nobilitas, claramque facem præferre pudendis.
Omne animi vitium tantò conspectius in se
Crimen habet, quantò, qui peccat, maior habetur.

idem dicit Marius apud Sallust. *in Iugurth.* & vide glos. per text. ibi, *verbo Tanquam maiores in cap.* 2. *de translat. Episcop.* quæ prædicta carmina citat, & alia quæ tradit Vargas *d. disc.* 9. Turturet. *lib.* 3. *cap.* 8.

V Macer I.C. *in l. quædam* 14. *D. de pœnis,* ibi: *Quædam delicta pagano, aut nullam aut leviorem pœnam irroganti, militi verò graviorem, &c.* conducit *l.* 2. *D. de re milit. & l. frustra,* vbi glos. Plat. & Luc. de Pena, *C. eod. lib.* 12. *cap non afferamus* 24. *q.* 1. Gregor. Lop. per tex. ibi *in l.* 2. *tit.* 28. *part.* 2.

textos, è infinitos Autores, que ponderan, y refieren docta, y copiosamente Tiraquelo, y Prospero Farinacio, [X] poniendo el exemplo en el crimen de la FVGA, DESERCION, ò PERDIDA DE LAS ARMAS, que son los de nuestro caso. Y tambien * en 199
el de la PRODICION, por el qual dizen, que quanto es mas noble, y alto el que le comete, tanto mas alta se ha de hazer la horca para colgarle. Y que asi se pratica en el Reino de Francia. Aunque el señor Presidente Covarrubias [Y] dize, que esto no se ha recibido en España, porque les cortan la cabeça por detràs, y no los ahorcan.

Y puedese * poner otro exemplo en 200
qualquier desprecio, ò transgresion que los Nobles hizieren de los mandatos de su Rey, ò Señor, porque en ellos este delito se juzga asimismo por mas culpable, por la mayor obligacion que les corre de ser puntuales en servirle, y obedecerle, como lo decide vn insigne capitulo de los feudos; [Z] y por autoridad dèl, Baldo, Mateo de Afflictis, y otros Autores. El qual exemplo haze tambien mucho a nuestro proposito, pues hallamos en este pleito tan mal guardadas todas las instrucciones, ordenanças, y cedulas Reales, que se dieron al General, como luego se irà discurriendo.

Todo * lo hallamos grave, y singularmente advertido en las leyes de nuestras 201
Partidas. Porque vna [A] agravando en los Nobles, y Ricos hombres las penas de la blasfemia, entra poniendo por razon de su decision, que *los omes quanto son de mayor*

X Tiraquel. *de nobilit. cap.* 22. *num.* 1. *& seqq.* & *num.* 25. & *cap.* 20. *num.* 116. *cum seqq.* & *de pœn. temp. caus* 31. *num.* 7. *& seqq.* Farinac. *de delict* 3. *tom. q.* 98. *num.* 113. *cum seqq.* vbi: *Quòd in Regno Franciæ in crimine proditionis, & ruptæ fidei Magnates & Nobiles in altioribus furcis suspenduntur.* Vide Rojas *de suces. cap.* 26. *num.* 12. *&* 13.

Y Dom. Præses Covarrub. *lib.* 2. *var. cap.* 9. *num.* 4. *vers. Hæc tamen duo*, ibi: *Siquidem apud Hispanos adhuc propter istud crimen Nobiles decapitantur, non suspenduntur.* Vide Baeç. *de inop. debitore, cap.* 16. *num.* 16. & Tiraq. *d. cap.* 20. *num.* 104 *& cap* 37. *num.* 153. vbi, quòd pœna decapitationis est honestior, quàm suspensionis, sive suspēdij, & de alijs delictis, & pœnis infamibus, quibus aliquando nobiles puniri possunt, vide Ioan. Garc. *de nobilit. glos.* 1. *num.* 14. *& seqq.*

Z *Cap.* 1. §. *si quis verò ausu, de pace tenen & iuram. firman.* vbi Duces, Marchiones, & Comites maiori pœna plectūtur ob transgressionem illius textus. Baldus *ibidem*, & Matth. de Afflict *col. penult. notabil.* 10. Felin. *in cap. pastoralis, col.* 2. *de offic deleg.* & *in cap. cum quidam col.* 2. *vers. Secundus est, de iure iuran.* & Tiraquel. *de nobilit. d. cap.* 20. *num.* 124. & vltra eum, quòd familiares Principis gravius puniantur ex transgressione mādati, vide eundem Bald. & alios, quos refert, & sequitur noster Gregor. Lopez *in l.* 2. *tit.* 28. *part.* 7. *verb. Peor les està el yerro.*

A *L.* 2. *tit.* 28 *part.* 7. Vide etiam *l.* 4. *tit.* 21. *part* 2. donde dize, que la cordura, fortaleza, mesura, è justicia, a ningun genero de personas convienen mas que a los Nobles, *porque ellos han a defender la Eglesia, è los Reyes, è todos los otros.*

yor

yor linage, è de mas noble sangre, tanto deven ser mas mesurados, è mas apercebidos para guardarse de yerro. E a los omes del mundo, que mas conviene de ser apuestos en sus palabras è en sus fechos, ellos son; porque quanto Dios mas de honra les fizo, è quãto mas honrado, è mejor lugar tienen, tanto peor les està el yerro que fazen, &c.

202 Otra, [B] que es * mas en nuestros terminos, trata por quales razones suelen, y deven perder los Cavalleros la Cavalleria, y dize, que si esto les acontece por su culpa, *es la mayor abiltança que pueden recibir.* Y contando los delitos en que se les ha de quitar la Cavalleria antes que se execute la pena de muerte, en que por ellos han incurrido, pone estas notables palabras: *E las otras razones, porque han de perder honra de Cavalleria, ante que los maten, son estas: Quando los Cavalleros fuyen de la batalla, ò desamparassen a su Señor, ò Castillo, ò algun otro lugar que toviessen por su mandado, ò si le viessen prender, ò matar è non le acorriessen, ò non le diessen el cavallo, si el suyo matassen, ò non lo sacassen de prision, podiendolo fazer, por quantas maneras pudiessen. Cà maguer justicia ha de prender por estas razones, ò por otras qualesquier que fuessen aleve, ò traicion, pero ante le deven desfazer que lo maten. E la manera de como le deven toller la Cavalleria, es esta. Que deve mandar el Rey a vn Escudero, que le calce las espuelas, è le cinga el espada, è que le corte con vn cuchillo la cinta de la parte de las espaldas, è otrosi que taje las correas de las espuelas, teniendolas calçadas. E despues que esto le*

B *L. vltima, tit. 21. part. 2.*

oviere fecho, non deve ser llamado Cavallero, è pierde la honra de la Cavalleria, è los privillejos, è demàs non deve ser recebido en ningun oficio de Rey, ni de Concejo, ni puede acusar, ni reptar a ningun Cavallero.

Esta * ley mirò a la costumbre antigua que avia de no executar en los Capitanes, y Soldados Nobles pena de muerte, ni otra que irrogasse infamia, sin quitarles primero el honor, y grado de la Milicia, y Nobleza, que llamavan EXAUTORARLOS. Y era (como dize Vlpiano, y otros Iurisconsultos [C]) absolverles del juramento que avian hecho quando se alistaron, y borrarles de la matricula, quitandoles las insignias militares, con que desde entonces quedavan infames, y no podian aspirar a cargos honrosos, ni parecer en presencia del Principe, quando los dexavan con vida. 203

Esto * se solia hazer en varias formas. Pero los Romanos exautoravan los soldados con solo mandarles arrimar las armas, y llamarlos QVIRITES; de que son exemplos, y testimonios notables, los que de Iulio Cesar refieren Hircio, Lucano, y Brissonio. [D] El qual tambien haze mencion de otro caso (aun mas ponderable) del Emperador Alexandro Severo, que cuenta Lampridio, [E] quando aviendose movido vna sedicion, ò motin en sus Reales, en que gravemente llegaron a perderle el respeto, y amenaçarle, tuvo tanto valor, que todavia pronunciò las palabras formulares, diziendo: IDOS, QVIRITES, Y DEXAD LAS ARMAS. 204

Tambien * solian hazerles vestir togas 205

C Vlpian. *in l. 2. §. 2. D. de his qui notan. infam. Sed & si eum exauctoraverit, id est insignia militaria detraxerit, inter infames efficit, licet non addidisset ignominiæ causa se eum exauctorasse, l. 4. §. non omnis, D. de re militari, l. 2. l. 29. D. de liber. caus.* cum alijs, quæ tradit Marianus Socinus *in cap. proposuisti, post num. 34. de foro compet.* Salicet. *in l. 3. C. de his qui notan. infam.* glossa, & Ioan. de Platea *in l. servi, C. de agric. & mancip. dom. lib. 11.* Pet. Gregor. *lib. 19. syntagmat. cap. 4. num. 7.* Brisson. *de formul. lib. 4. in fine, pag. 408. & seq. & lib. 2. select. c. 5.* Pet. Fab. *lib. 1. semest. cap. 17. ad medium*, Iustus Lipsius *de milit. Rom. lib. 5. dialog. 19.* Ianus Langlæus *lib. 12. semest. cap. 1. pag. 682.* Pet. Caballus *resolut. 294. num. 65. & 82. & 393.* & Aiala *de iure & officio belli, lib. 3. cap. 6. n. 6. & seqq.* Alber. Gentil *in eodem tractatu, in transcurs.* Treutler. *volum. 1. disputat. 8. thesi 6. littera A.* Iulius Clarus *in pract. crimin. quæst. 74. in fine, num. 5.*

D Hircius, sive Oppius *lib. de bello Africo*, Lucanus *lib. 5.*

——— Discedite castris,
Tradite nostra viris ignavi signa Quirites.

Brissonius *dict. lib. 4. de formulis, pag. 408. & seq.*

E Lampridius *in Alexandro Severo: Ne vos hodie omnes vno ore, atque vna voce Quirites, dimittam: & incertum an Quirites non enim digni estis, qui vel Romanæ plebis sitis:* & infra: *Cùm nihilominus post ista fremerent, exclamavit: Quirites discedite, atque arma deponite.*

gas

gas cortadas las faldas, ò desceñirles, y desarmarles, al modo que lo dize nuestra ley de Partida: y desto juntan muchos exemplos Pedro Herodio, Iano Langleo, y Paris de Puteo, [F] donde especifica lo de las espuelas, y espada, y el yelmo.

206 Y Pedro Gregorio * refiere vna constituciò del Rey Carlos IX. de Francia, [G] la qual mandava, que quien dexasse su puesto, ò vandera al tiempo de la batalla, fuesse exautorado, y le tildassen del grado de las armas, y de la Nobleza, y quedasse por tallable, y pechero.

207 De que hallo * avia vsado antes con todo rigor el Rey Francisco Primero: de quien cuenta Don Fray Prudencio de Sãdoval en su Carolea, [H] que porque el Capitan Mosiur de Franghet desamparò, y entregò a los nuestros a Fuenterabia, que tenia, y governava en su nombre (aviendola defendido primero con mucho valor, por ver que yà no tenia òrden de continuarlo, ni el Rey de socorrerle, como se lo avia embiado a dezir) le sacò ignominiosamente a la plaça publica de Leon de Francia, y le mandò raer las armas de su escudo, insignias de sus passados, y desceñir la espada, con calidad que no la bolviesse a poner; con que le quitò la Nobleza, y le dexò plebeyo, como el mismo Autor lo pondera.

208 Y arriba * apuntamos [I] otro caso, del modo que se tuvo en Valladolid año de 1555. en quitar las armas pieça por pieça al Castellano que perdiò a Bugia, antes de llegar a degollarle en el cadahalso.

209 En los * Cavalleros de las Ordenes

F Petrus Herodius *lib.* 10. *rer. iudicat. tit.* 5. *cap.* 15. 20. *& seqq.* Langlæus d. *lib.* 12. *cap.* 1. Paris de Puteo *in tract. de syndic rubr. de excess milit. sæcul. cap.* 1. *num.* 14. ibi: *Forma autem exauctorandi milites hæc est. Quod eis calcaria tolluntur à pedibus, ensis à latere aufertur, & galea à capite tollitur.*

G Petr. Gregor. *de Republ. lib.* 11 *cap.* 7. *num.* 39. ex constit. Carol. IX. editis super Comitijs Blesensibus 1580. sub Henr. III. *art.* 290. *Qui reliquerint vexillum suum tempore pugnæ, exauctorari debent, & de gradu armorum & nobilitatis expungi, interque paganos, & tallabiles seu censuales reponi.*

H Sandoval 1. *tomo, lib.* 11. §. 27. *fol.* 519.

I *Supra num.* 129.

Militares se pratica lo mismo, pues conforme a sus definiciones, les quitan el Habito antes que se aya de executar en ellos pena de muerte, ò otra que se tenga por afrentosa, como lo avemos visto en algunas ocasiones. Y lo praticò la Assamblea de Malta en vnos Cavalleros de su Ordē, que se rindieron a Vchali, como refiere Iaime Bosio, [K] aviendolos primero condenado en pena de muerte, aunque probaron el grande aprieto en que se vieron, y que de ninguna parte podian esperar humano socorro.

210 Y Langleo dize, [L] que en * Francia ay la propria costumbre, en los Cavalleros que llamā TORQVATOS, à quien el Rey honrò con su insignia (que deven de ser los de la Orden de San Miguel) y se haze auto para quitarsela, y degradarlos; teniendo por justo, que pues por su delito perdieron la Dignidad, pierdan tambien las insignias de ella.

211 Y en * imitacion de lo referido, como los Clerigos son llamados, SOLDADOS DE LA MILICIA CELESTIAL, y vale el argumento de vnos a otros, segun la celebrada, y comunmente recibida dotrina de Acursio, [M] vsa la Iglesia degradar a los que han cometido delitos tan feos, que no sean dignos de conservar sus honras, y preheminencias, ò se ayan de relaxar al braço seglar. Cuya forma pone Bonifacio VIII. [N] y otros muchos textos, y Autores, declarando expressamente, que se tomò de la que se vsa en la guerra.

212 Y en los Iuezes * que proceden mal mandaron guardar esta ceremonia de de-

Iaime Bosio en la *Historia de Mal-* 3. *part. lib.* 40. *fol.* 835. Et Dom. Don Ferdinand. Pizarrus *num.* 55. *in allegat.* de qua supra *num.* 131. donde dize, como tambien fueron degradados los Cavalleros que en ella acusa.

L Ianus Langlæus *d lib.* 12. *cap.* 1. *pag. mihi* 694. *Nec dubium est, quin id ipsum etiam num in Torquatos Milites quos Rex Galliæ gestamine suo Regioque insignire solet, exerceatur. Non enim criminis quantumvis gravis convicti, ad pœnam ante deduntur, quàm de Collegij sententia exauctorati, Ordinisque illius insignibus exuti fuerint: iustum quippè est, vt cui ob scelus dignitas aufertur, dignitatis quoque illius insignia adimantur.*

M Accurs. *in l. miles, in princip.* vbi Bartol. Angel. & DD. cū multis alijs, quæ adducit Everard. *loco* 56. *A milite armatæ militiæ ad militem cœlestis militiæ.*

N Bonifac. VIII. *in cap. degradatio, de pœnis, lib.* 6. vbi inter alia sic habet: *Actualis verò sive solemnis cœlestis militiæ militis, id est Clerici degradatio cum ad eam fuerit procedendum, fiet vt exauctorizatio eius, qui militiæ deservit armatæ, cui militaria detrahuntur insignia, sicque à militia remotus castris reijcitur, privatus consortio, & privilegio militari.* Iustinian. *Novel.* 83. vbi Cuiacius & Gothofred. *cap. felix cum seqq.* 15. *q.* 7. Trident. *sess.* 13. *de reformat. cap.* 4. latè Bernad. Diaz & Salced *in praxi c.* 14. Langlæus *d. cap.* 1. *pag.* 687. Iulius Clarus *q.* 74. Lancelot *in Temp Iudic. lib.* 2. *cap.* 5. §. 2. *num.* 1. Covar. 2. *variar. cap.* 20. *nu.* 7. Tuschus *littera D. concl.* 140. Farinac. 1. *tom. crimin. q.* 19. *num.* 49. Fr. Ioan Marquez *en el Govern. Christ. lib.* 1. *cap.* 26. *fol.* 153. & Carol. de Grassis *de effect Clericat. effect.* 1. *num.* 810. *cum multis seqq.*

degradarlos, y quitarlos publicamente el titulo del oficio, y que fuessen tenidos, y tratados como plebeyos, los Emperadores Valentiniano, Graciano, y Theodosio [O] en vna ley del Codigo Theodosiano, porque no se pudiessen de alli adelante preciar con la honra de que se hizieron indignos.

213 Y lo que mas es, * aun en los Doctores, que vacan (como dizen) a la MILICIA LEGAL, y reciben con autoridad publica los titulos, insignias, y privilegios del grado, [P] es comun opinion, que no pueden ser castigados con penas de muerte, ò infamia, sin que primero se las quiten con las mesmas ceremonias que las recibieron, como lo testifica Thomas Gramatico, al qual siguen otros Autores, [Q] y refieren el modo que se tuvo en Napoles en degradar a vn Doctor, llamado Donato de Falcones de Licio, que estava condenado en pena de deportacion por toda su vida, por algunos delitos de falsario, cohechado, y baratero, que se le imputaron.

§. VIII.

DE LAS EXCEPCIONES, ò escusas que se pueden alegar en contrario.

214 PARA * evitar la fuerza de las razones que hasta aqui avemos considerado, y fundado, en orden a dar a entender la gravedad, y calidad deste delito, y sus

O *L.1. ad legem Iul. repetund. in Cod. Theod. Iudices, qui se furtis & sceleribus fuerint maculasse convicti, ablatis codicillorum insignibus & honore exuti, inter pessimos quosque & plebeios habeantur; nec sibi posthac de eo honore blandiantur, quo se indignos iudicaverunt.* Vide Iul. Clar. *q.73. num.3. vers Iudex committens baratariam.*

P *L. Advocati 14. C. de Advoc. divers. Iudic.* ibi *Militant namque causarum Patroni*, &c. Et de insignijs Doctoralibus, & eorum significatione, vide Alciatum *1. parerg cap* 10. Duaren. *de sacris Eccles. minist. cap.3.* Dretser. *in millen.* ∘ *pag.* 280. *& seqq.* Midendorpi. *de Academ. lib.* 1. *cap.7.* Pet. Greg. *de iuris arte cap.34.* Gomez *in l.83. Tauri, num.* 16. Pacian. *de probation. lib.2. cap.8. nu.* 129. Hothoman. *de feud. cap.* 2. *nu* 3. Cassan. *in Catal. part.* 10 *consid.* 36. & Pet. Canonher. *in aphor polit. pag.* 92. Et quod Doctores possint arma portare, & facere directam militarem substitutionem, & in pluribus gaudeant privilegijs militaribus, vide plures, quos refert Gratian. *regul.* 145 Dueñas *reg.* 55. & Ioan. Garc. *de nobilit. glos.* 35 *num.* 4 *& seqq.*

Q Thom. Grammat. *ad constit. Regni fol.* 122. *tit. de furt. num.* 28. Iul. Clar. *q.* 73. *num.* 2. *& q.* 74 *num.* 5. Viglius *in §. sed hactenus, Instit. de milit. testam.* Langlæus *d. cap.* 1. *pag* 94. Caballus *resolut.* 294. *num.* 393. *& seqq.*

sus circunstancias, se podra por ventura alegar de contrario, que nunca las leyes por rigurosas que sean, ponen pena, sin que preceda dolo, ò culpa considerable, especialmente en crimen de lesa Magestad, en que ay quien diga, que aun no basta sola la culpa.[R]

215 Y que * en los reos no se puede dezir que la huvo, pues el sucesso tuvo mas de desgracia, que de flaqueza, y se ocasionò de vn caso fortuito, ò por mejor dezir, de vna fuerza mayor, a que no pudieron hazer, ni hallar resistencia, con las cortas, y desiguales que llevavan, assi en numero de soldados, como de Naves, y artilleria.

216 Para * cuya comprobacion, se puede considerar en comun lo que de la escusa por los casos fortuitos, y aprieto, y vrgẽcia de la necessidad enseñan a cada passo nuestros Iurisconsultos, y otros muchos Autores.[S]

217 Y mas * en particular los consejos de Abad Panormitano, Iuan de Imola, Socino Senior, Philippo Decio, y Geronimo Grato,[T] donde resuelven, que no ay culpa en el entregarse a los enemigos, si no huvo fuerza, y poder para resistirlos. Y que el vassallo que jura fidelidad, ò entrega el castro a vn señor estraño, y poderoso, de quien se vio estrechamente invadido, ò atemoriçado, no pudiendo ser ayudado, ni socorrido del suyo, no pierde por esso el feudo, ni es visto venir contra su primer omenage, porque el miedo justo, y la fuerza mayor le libran de culpa,[V] y con este color defienden la que se imputava en su tiempo a los Condes de Bi-

R *L. aliud est fraus, D. de verbor. signific. l. sancimus, C. de pœn. cap. sine culpa,* vbi latè Dynus, & Pet. Pechius *de reg. iur. in 6.* Imò, quòd ex sola culpa non possit quis puniri tanquam reus Maiestatis, videtur probari ex tex. *in l. 1. §. Divus D. ad leg. Cornel. de sicar. l. absentem, §. fin. D. de pœn.* & ex alijs latè adductis à Farinac. *in praxi crimin q. 87. per totum*: vbi quòd nec dolus præsumptus considerari potest, vbi de pœna mortis agitur, sed verus requiritur.

S *L. 2. § si tamen,* ibi: *Nisi angustiæ non patiebantur, D. si quis caution. l. 2. §. qui ita, D. de eo quod certo loco, l. ex conducto 15. § si vis tempestatis calamitosæ, cui resisti non potest. l. si merces 25. §. vis maior, D. locati. l. Cæsar 15. l. interdum 16. §. si propter necessitatem. D. de public. & vectig. d. l. quæ fortuitis 6. C. de pignorat. actione d. contractus, D. de regul. iur. l. in rebus 18. D. commod. l. 2. tit. 2.* & ibi glos. magna *p. 5. l. 8. tit. 8. ead. part. cap. disci pulos, de consecr. dist. 4. cap. si quis propter, de furtis*, cum innumeris alijs, quæ adducit Suarez *allegat. 18.* Gregor. Lopez *in l. 2. tit. 18. part. 2.* Aiala *de iure belli lib. 2. cap. 5. num. 7. & 8.* Carrot. *de locato, 4. part. tit. de casibus quæst. 12.* Medices *in tract. de casib fort. per totum*, & innumeri alij solita diligentia congesti per D. D. Ioan. del Castillo *lib. 3. controvers. cap. 3. per totum.*

T Panormit. *cons. 3. num. 5. lib. 2. in 6. quæst.* Imol. *cons. 34. num. 3.* Socin. sen. *cons. 39. nu. 8. volum. 3.* Decius *cons. 690. num. 14.* & Gratus *respons. 5. num fin. & respons. 51. per totum lib. 1.*

V *L. 1. & per tot. D. quod metus causa, l. metum,* vbi glos. & DD. *C. eod.* Roman. *cons. 393. cap. penult.* vbi glos. *extra, eod l. 2. D. ex quib. caus. maior.* Bartol. quasi in terminis *in tract. de tyran. vers. 6. & seq.* & conducunt alia, quæ ad excusandos eos, qui aliquid faciunt per metum, congerit idem Decius *cons. 219.* & Gratus *cons. 38. & cons. 48. lib. 1.* Farinac. *quæst. 11. num. 7.* qui multos casus refert in quibus ob metum excusatur quis à pœna criminis læsæ Maiestatis.

Bigorra, Comunidad de Ducia, y de Bibula, Duque de Gravinia, y Domicio Guarino.

218 Lo mismo * por autoridad de los mismos Consulentes resuelve Mateo de Afflictis, [X] en el Governador de la Ciudad que se halla cercada, y sin suficiente presidio, ni esperança proxima de socorro, porque podrà rendirla, ò dexarla, sin incurrir en crimen de Magestad, pues la obligacion del vassallo no se estiende a los imposibles. En lo qual conviene, alegando otras autoridades, y exemplos, nuestro Politico Bobadilla, [Y] diziendo, que no es acto de virtud, y valor, ni de que Dios, ni el Rey se pueden tener por servidos, sino antes muestra de flaqueza, y desesperacion entregarse temerariamente a la muerte, pudiendo rescatar la vida con buenos medios, ò honestos partidos.

219 Y aun * mas en nuestros terminos Tiberio Deciano, [Z] y Pedro Caballo, diziendo, que no es punible la DESERCION, ò DEDICION que carece de dolo, y que el miedo justo basta para escusarla. Como refiere Tito Livio [A] averlo praticado los Romanos con los Sutrianos, que viendose cercados de los Equos, se les entregaron, por averles llegado tarde el socorro de Roma, y faltarles fuerzas para continuar la defensa, en que con buen coraçon se pusieron.

220 Pedro Bellino [B] dize, * que la ley que dà por traidores a los que se entregan, ò desamparan, se ha de entender, quando interviene dolo malo, ò cobardia manifies-

X Matth. de Afflict. *ad constitut. Regn. incip. Dubitationem*, per tex. *in cap. vlt. de feud. sine culp. non amit.* vbi glos. Albarot. & alij, & Bald. *in cap. 1. in princip. eod. tit. & in cap. 1. § domino. si de feud. fuerit controv. inter dom. & agnat.* Idem Bald. *in cap. 1. de iudicijs, in 2. lect. nu. 9.* & Felin. *in cap. cum contingat, de foro compet. num. 6.*

Y Bobadilla *in polit. lib. 4. cap. 3. num.* 14. vbi refert ad idem Alavam *de re milit. lib. 2. fol.* 104. *pag. 1. & seq.*

Z Tiber. Decian. *lib. 7. crimin. cap. 15. num.* 12. Pet. Cabal. *resol. 294. num.* 100.

A Livius *lib. 6. decad. 1.* ibi: *Nulla pœna sunt affecti Sutriani, quòd victi, & iusto metu adacti deditionem fecissent.*

B Pet. Bellin. *de re milit. lib. 3. tit. vnic. num. 65.* vbi sic intelligit tex. *in l. 3. D. ad leg. Iul. Maiest.* & *lib. . tit. 5. in fine*, vbi refert illud Demosthen. *Qui fugit, rursus integrabit prælium*, & *l. omne delictum 6. §. penult.* ibi: *Qui Præpositum suum non protexit cùm posset impari causa factori habendus est. Si resistere non potuit, parcendum ei.* Vide eundem Bellin. *part. 8. tit. vnic. num. 60. &* 61.

fiesta, y culpable; porque si se haze a mas no poder, no incurren en pena los que se retiran, ò rinden, aunque dexen a su Principe, ò General en peligro.

Y que * antes se tiene por cuerdo el 221
que escusa ocasiones desesperadas, y se guarda para otras en que su valor pueda ser de provecho.

En lo qual * parece que tambien con- 222
viene Paris de Puteo, [C] concluyendo, que deve qualquiera, como mejor pueda, procurar escaparse de caer en manos de sus contrarios. Porque como Plutarco [D] enseña, aunque es de Capitanes prudentes, y honrados desear mucho la opinion de esforçados, y valerosos, han de tener por torpeza, y visoñeria arrojarse a los peligros con temeridad, ò no seguir el camino que se tuviere por mas seguro. Y Polybio [E] puso el primor de su oficio en que sepan conocer, y mirar, no solo las ocasiones de vencer, sino las de ceder. Pues (como añade Carlo Escrivano [F]) no conviene, que con impetu ciego se entren por los venablos, como las fieras, sino que reusen, si pueden, los peligros que se tienen por manifiestos; y quando la fortuna les pusiere en trance, que no puedan huirlos, procuren vender bien la sangre.

Por esta * causa dize Ciceron, [G] que 223
fue justamente culpado Calicratidas, Capitan de los Lacedemonios, porque quiso mas arresgar la armada que llevava à su cargo, que dexar en opiniones su reputacion. Y Cleombroto, que por recelo de lo que dirian, se atrevio temerario a en-

trar

C Paris de Puteo *in tract. de re milit. lib.8. cap. quando vnus pugnant num 2 fol. 415. in volum 16. tract. Doct.* vbi allegat *l. nihil interest, D. de captivis,* & *cap. Dominus noster 23 q 2.*

D Plutarch. *in Cleom Prudentis Imperatoris est, non malè audire apud alios, sed temere se in discrimen mittere, aut quæ tuta sunt dimittere, turpe existimat.*

E Polyb. *lib. 1. Optimi Ducis officium existimandum est non solùm vincendi verùm etiam cedendi tempora prospicere.*

F Carol. Scriban. *in Politico-Christ. 2. tom. cap 24 fol. 380. Non proijciet tamen se cæco impetu in venabula ferarum more, vitabit si potest. Negavit fortuna, non inultum hauriendum dabit sanguinem suum.*

G Cicero *lib. 1. officior.* relatus ab Ayala *lib. 3. cap. 18. num. 5.*

trar en batalla con Epaminondas, aunque reconociò desiguales sus fuerzas, y acabò de perder las Lacedemonias.

224 Porque * los grandes, y constantes varones, como dize Quinto Curcio, [H] han de menospreciar la muerte, pero no aborrecer la vida, y entonces se deve a la Patria, segun sentencia del mismo Tullio, [I] quando con la muerte le podemos ser de provecho.

225 Baltasar * de Ayala [K] concurre en ambos pensamientos con Pedro Bellino, y en vn capitulo trata, de que no deve el Capitan arrojarse con temeridad a batalla; y en otro, aviendo hecho particular mencion del rigor de las leyes de nuestra Partida, [L] que prohiben en todas guisas desamparar el Castillo al Alcaide, dize, q̃ la equidad persuade, que si en èl no se halla totalmente culpa, ò negligencia que poder imputarle, no se le ponga assimismo pena por ello, como en semejante caso lo decide el Iurisconsulto Calistrato, [M] hablando del Alcaide de la Carcel, el qual lasta solo su culpa, ò negligencia; pero no el caso fortuito.

226 Y alli refiere, * como por esta razon los Romanos absolvieron a Marco Livio, Alcaide de la Fortaleza de Taranto, porque la entregò a mas no poder, despues de averla èl ganado, y sustentado por espacio de cinco años. [N] Y a Lucio Attilio, Prefecto del Presidio Locrense, porque viendo que no podia impedir la entrega, que los Ciudadanos tratavan de hazer a los de Cartago, sacò por partido, que le dexassen salir, y passarse a Rhegio

H Quint.Curt.*lib.*5. *Magni viri magis est contemnere mortem quàm odisse vitam. Vltimum omnium mors est, ad quam non pigrè ire satis est.*

I Cicero *vbi supra*, tradit alia Bobad. *d.cap.*3.*num.*14.

K Aiala *de iure & offic.belli, lib.*2.*cap.* 1 *& lib.*3.*cap.*18. *num.*3. vbi post alia inquit: *Itaque qui necessitate coactus, quã ne Dij quidem, vt quodam loco ait Livius, superare possunt, omni humana ope destitutus, arcem hosti tradidit eum nullo supplicio dignum esse existimo: nam qui facit, quod potuit, legem implevit*, &c.

L *L.*6.*& aliæ plures tit.*18.*part.*2. de quibus *sup. ex num.*65.*ad* 83.

M *L.milites* 12. *D. de custod.reor.* ibi: *Et ita demum afficiendos supplicio milites, quibus custodiæ evaserint, si culpa eorum nimia deprehendatur alioqui pro modo culpæ in eos statuendum: Si verò fortuitò amiserit, nihil in eum statuendum: facit l.fin.eod.tit.* ibi: *Quod si negligentia amiserint pro modo culpæ vel castigantur, vel militiam mutant, l.*12. *tit.*29.*part.*7. Et quod æquiparentur custos carceris, & custos castri, Bal. *in l.ad Commentariensem* & ibi additio, *C.de cu*st. *reor.* & Gregor.Lop. *in l.*1.*verb. Por su culpa, tit.*18.*part.*2.

N Livius *lib.*27.

con los soldados Romanos que tenia de guarnicion. [O]

O Livius *lib.*24.

Y que los * Venecianos no castigaron 227
al Castellano, y soldados, que dieron al Turco la Fortaleza de Schora, la qual no podian ya defender, por la necessidad en que vinieron a estar. Porque como dize Baptista Egnacio, [P] refiriendo este exemplo, entendiò bien el Senado, quanta era su fuerza, y que no basta la humana para poder resistirla.

P Bat.Egnatius *de exemp illust.viror. lib.* 7. *cap.*6. *Intelligebat enim Senatus, quanta vis esset necessitatis, cui nulla virtus potest resistere.*

Esta misma * opinion sigue nuestro 228
Gregorio Lopez, [Q] y su Adicionador Humada, y otros Autores del Reino, quãdo fue tan grande la violencia de los enemigos, que no se halla culpa que imputar al Alcaide.

Q Gregor.Lop.*in l.*1.*tit.*18.*partit.*2 *verb.Por su culpa,* ibi: *Sed quid si perdat castrum per violentiam inimicorum videtur quod tunc non teneatur, cùm sit casus fortuitus, &c.idem in l.*16.*verb.En todas las maneras,*& *in l.*18 *verb.Deven aventurar eodem tit.*& *part.*vbi *quod quando periculum est certum, non debet ei se Castellanus committere, quia potiùs esset temeritas,*&c.Humada *in l.*6.*tit.*18.*par.*2 *glos.*6 *num.*2.*vers.Quintus casus,* Bobad. *in polit.lib.*4 *cap* 3 *num.*14. Barreda ex Aiala *vbi sup. en las adiciones al tratado de las leyes penales tit.de los juizios militares num.*30.*folio* 145.

Y el Doctor * Antonio Alvarez en el 229
tratado que hizo sobre la ley de la Partida, [R] aunque en la primera, segunda, y tercera parte entra fundando, y defendiendo su rigurosa, y puntual observancia; en la quarta confiessa, y concluye, que deve ser oìdo, y aun dado por libre el Alcaide, si se alegasse, y probasse que no tuvo culpa en desamparar, ò entregar el Castillo; porque las mismas leyes que le castigan por lo contrario, vàn con presupuesto de que la tuvo.

R Alvarez, cuius meminimus *sup. nu.*74. & de eodem etiam facit mẽtionem Humada *vbi sup.* & plenius Azevedo *in l.*1.*tit.*18.*lib.*8. *recop num.* 239 vbi multa ab eo mutuatur.

Y porque * fuera pecado mortal el 230
dexarse matar sin provecho: lo qual no puede mandar ley alguna del mundo, ni justificarse con todos sus interesses. Pues aun por ellos no es licito cometer vn pecado venial. [S]

S *L.*1. *& per tot. C. de bonis eorum, l.* 24.*tit.*1.*part.*7.Navar. *in Manuali, cap.* 23 *num.*46.vbi, quod leges hoc iubentes, vel permittentes sustineri non debent, Amescua *de potestate in se ipsum, lib.*1.*cap.*6.vbi, quod peccat contra omnes virtutes, qui se occidit, vel occidendum præbet, & *lib.*2 *cap.*2.*num.*24.vbi, quod vitam exponere cum intentione moriendi pro Republ. non licet, & quod pro lucranda totius mundi salute non liceat venialiter peccare. Vide quæ dixi *in tract.de Indiarum iure, lib.*2.*c.*15.*nu.*13.

Y quando es * cierto, que por mas que 231
procurara alentarse, avia igualmente de

perder el Castillo, y quedar en poder de los enemigos; con que parece se purga qualquier culpa, caso que se probàra que alguna intervino; segun la notable advertencia de Paulo Iurisconsulto, [T] en la
232 question del Maestre, que puso, * y llevò las mercaderias en diferente Navio, y menos seguro del que se avia concertado, y fletado, diziendo, que no se le podrà por esto pedir cosa alguna, si se averiguare que ambas Naves perecieron en la misma navegacion. Que es lo que tambien dixo Vlpiano, [V] tratando que no se deve satisfacion de las casas que se derribaron por el incendio de las vezinas, si avian de perecer igualmente.

233 Y * Bartolo [X] en el vassallo que dexò a su señor en peligro, donde era cierto, que aunque mas le asistiera, no le avia de aprovechar su defensa.

234 Geronimo * Fracheta [Y] pone tambien tres casos, en que se pueden escusar los Castellanos, y soldados de los Presidios, si los entregan, ò desamparan. El primero, quando les faltan las vituallas. El segundo, quando la muerte es inevitable. Y el tercero, quando se conoce con evidencia, que es mas vtil al servicio del Principe ponerse en salvo, que aguardar peligros, y muertes, sin esperança de buenos efetos.

235 Y desto * podrà ser se valga el General, y Consortes en nuestro caso. Alegando, que segun el aprieto en que se vieron, tomaron los medios que por entonces parecieron mas oportunos, y que si estos no obraron, ni surtieron despues el efeto que esperavan, y pretendian, no se les

T *l. si vehenda, § si ea conditione, vers. Paulus, D. ad leg. Rhodiam de iactu*, ibi: *Imo contra si ea navigatione vtraque navis perijt.*

V Vlpian. *in l. si alius 7. § est & alia, D. quod vi, aut clam*, ibi: *Nullam iniuriã aut damnum dare videtur, æquè perituris ædibus*; cuius in nostris terminis meminit Gregor. Lopez *in d. l. 16. tit. 18. part. 2. verb. En todas maneras.*

X Bart. *in l. si quis in gravi, D. ad Syllanianum*, quem sequitur Baldus *in cap. 1. quib. mod. feud. amitt.* & *in cap. 1. § si à morte, de alienat. feud. pater.* & *in c. 1. § porrò, quæ sit prima causa benefic. amitt.*

Y Hieron. Frachetta *in seminar. de rat. status, cap. 85.* Et conducit Grammatic. *decis. Neapol. 18. nu. 17.* vbi *quòd non debet expectari mors, sed sufficit, quòd periculum sit ita proximum*, & nobile *consilium 395.* Ludovici Romani, vbi *nu. 5.* concludit: *Custodem arcis non teneri de violentia, & parci ei, qui fortuitum violentiæ maioris casum non prævidit, adversus quem, quia insidiosum, nullum hominum consilium prævidere potuisset: l. 2. § si eo tempore, D. de administ. rer. ad civit. pertin.* Sicut & alibi dicit tex. *Ei parcendum esse, qui prævidere non poterat maiori casui, cui infirmitas humana resistere non poterat: l. 1. § is quoque, D. de obligat. & action. l. fluminum, § Servius, D. de damn. infect.* ibi: *Non si violentia ventorum, vel qua alia ratione, quæ vim habet divinam*, &c. de quibus casibus pulchrè agit Ottoman. *lib. 4. observat. cap. 7.*

les ha de poner en cuenta de culpa, ni pena, cõforme a lo que enseña Pomponio [Z] Iurisconsulto, diziendo, que no se deve imputar la adversidad del sucesso, al que al tiempo de disponerle, hizo lo que en semejante ocasion hiziera qualquier diligente, y advertido varon.

Y vltimamente * se puede traer para el mismo intento la decision Napolitana de Carlos de Tapia, [A] que tratando del caso de Don Fernando de Velasco, Governador, y Castellano de Manfredonia, que dexò aquella Ciudad, y su Fortaleza a los Turcos, con honestos partidos, el año de 1619. por verse cercado dellos con vn gruesso exercito, y armada por mar, y por tierra, considera en su escusa, y defensa algunos de los puntos que he referido, y concluye, que el Senado declarò no aver incurrido en crimen de lesa Magestad, ni pena de muerte, aunque por algunas consideraciones le recluyeron en vn Castillo por toda su vida. Y que esta sentencia (haziendo èl relacion de los autos) se confirmò despues por el Supremo Consejo de Italia. 236

Y porque * digamos tambien algo en terminos de sucessos Navales, que son los mas ajustados al nuestro, se podrà añadir, que assi como en la tierra se juzga por caso fortuito el hurto, ò el robo cometido violentamente por los ladrones, ò salteadores. [B] Assi en la mar los assaltos, y presas que hazen los piratas en las Naves (a las quales llamò Cassiodoro, [C] Silvas andantes, Casas aquatiles, Pies de exercitos, y Carroças de remos) se tienen por 237

Z Pompon. *in l.2.D.de itinere actuque privat. l.vtique, §.culpa, D.de vsufruct.l. quemadmodum §.si navis D.ad legem Aquil.l.si ancillam, D.pro suo, l.Barbarius,* iuncta glos. ibi, *verb. Reprobari,* & Bart. *nu.21.D de offic. Præt.* vbi allegat concordantia. Idem Bart *in l si constante, num.118. solut.matr.* & *in l ex facto num. 3.D de vulgar.* Boetius relatus ab Accurs. *in l.sed an vltro, §.fin in fine, D.de negot gest.* Senec. *epist.14.in fine: Initia in potestate nostra sunt, de eventu fortuna videat* tradit alia Erasmus *in adag. Incertus eventus.* Tiber. Decian. *respons. 20.num. 16. volum.1.* vbi latè probat, *quòd qui facit quod alij soliti sunt facere, non dicitur in culpa,* Roman. *dict. cons. 395.nu. 3 & 5.* Decius *cons.64.* & Craveta *cons.89.num.2.* vide text. *in cap. de occidendo 23 q 5.* & *in cap.illa 23 q 1* vbi *quòd ea quæ propter bonum & licitum facimus, si quid per hoc præter nostram voluntatem malè acciderit, nobis non imputetur.*

A Carol. Tapia *decis. Neapolit. 13. ex num. 26.*

B *L.contractus de regul.iur.l.1.C.de positi, l eum qui, §.idem scribit, D.de furtis* cum latè traditis à Santerna *in tract. de assecuration. 3.part. num.61. & seqq.* & Farin. *de furtis, q.169.num.32.*

C Cassiod. *lib. variar epist.17. Obtulisti oculis nostris classeam sylvam, hominum domos aquatiles, exercituales pedes, qui nullo labore deficiant, trireme vehiculum,* &c. Vide alia quæ dixi *supr. num. 75. & seqq.*

por de la misma naturaleza, y ellos se llaman COSARIOS, y PREDONES MARINOS, y se equiparã a los ladrones terrestres. [D]

238 Y por * el consiguiente el Maestre, que lleva vna Nave a su cargo, se escusa, si por fuerza, y potencia mayor, a que èl no pudo resistir, le robaron, no aviendo de su parte precedido dolo, ni culpa, como por argumento de algunos textos, [E] lo dizen expressamente Stracha, Grato, Santerna, Gramatico, Medices, Carrocio, y otros Autores.

239 Los quales, * y otros despues de Bartolo, juzgan esta escusa por tan bastante, que dizen, que nunca se presume dolo, ni culpa en el que por esta via pierde el Castillo, ò la Nave; y que assi tiene obligaciõ de probar que la huvo, quien se la pretendiere imputar. [F]

240 De lo qual * dà por razon Saliceto, [G] que estas perdidas, y desgracias suelen ser faciles, y frequentes en los que navegan: y asi basta probar el caso para escusarlas, por ser el mar, como dize Tacito, [H] capacissimo de casos fortuitos. Y estar en èl de ordinario los piratas impidiendo la seguridad, y procurando el daño, y depredacion de los navegantes, como suelen los cachorros de las fieras, la de los hombres, y brutos, en los montes, y selvas. [I]

241 A esto se llega * (por sentencia de Cassiodoro [K]) que quanto son mas graves estos delitos, y dignos de mayor castigo, si se averiguan, tanto mas llanas han de estar las probanças para imponerle, inclinandose los que huvieren de juzgar ta-

D *L. postliminium. § à piratis, D de captivis, d. l. contractus, & d. l. in rebus* vbi æquiparantur incendium naufragiũ, & rapina cum incursu *prædonum*; id est, *piratarum*, vt ibi notat Gotofr. *arg. l. 3. §. 1. D. nautæ caup.* & conducunt alia, quæ latè cõgerit Stracha *in tract. de mercat. tit. de nautis, 3 par. num.* 10. Farinac. *de furtis, quæst.* 166. *nu.* 10. & Hugolin. *de censur. reservat.* 2. *part. cap.* 7. *rubr. de excommun contra pirat.* vbi quòd *sunt prædones marini, & hostes publici, & vnde piratæ dicti fuerint.*

E *Dict. l. contractus & dict. l. in rebus, l. item quæritur, §. exercitu. l. si fundus, D. locati. l. dolo, D si vent. nom.* vbi Accurs. *l. 1. §. occisorum, D. ad Syllan.* Stracha *vbi supra,* Grat. *cons.* 87. Santerna *vbi supra, & 4 par. num.* 5. *&* 53. Grammat. *cons.* 1. *num.* 8. *part.* 2. Romanus *d. cons.* 39. *num.* 3. *& seqq.* Medices *de casib. fortuit. q.* 13. *num.* 4. *&* 16. Carrot. *de locato,* 4. *part. tit. de casibus, q.* 12. *num.* 30. Hevia, qui transtulit verba Strachæ *in laberynt. lib. 3. cap. 12. num.* 14.

F Bart. *in l. si quis ex argentarijs § an verò, num. 5. D. de edend.* Stracha *dict. tit. de nautis, 2. par. num. 6.* vbi allegat text. *in l. 2. C. de naufrag. lib.* 11. Corneum *cons.* 318. *volum.* 4. Gozadin. *cons.* 63. & idem tenet, & latiùs prosequitur Tiber. Decian. *cons.* 29. *num.* 14. vbi alia iura adducit; & Barbosa *in l. si mora, D. soluto matrim. in prælud ijs num.* 28.

G Salicetus *in l. si creditores, C. de pignorat. actione.*

H Tacit. *lib.* 14. *Annal.* ibi: *Nihil tam capax fortuitorum, quàm mare.*

I Sunt verba Baldi *in l. 1. in fine, C. qui bon. ced. poss.* vbi ait: *Piratas militare instar catulorum in sylvis, navigantiumque securitatem impedire, esseque hostes publicos & infames.* Et vide alia in eorũ detestationem per eundem *in authen. navigia, C. de furt.* Hugolin. Farinac. & alios *vbi supra.*

K Cassiod. *lib. 5. var. epist.* 39. *Sed quãto vehementior pœna est, tanto eius rei debet inquisitio plus haberi.*

tales causas, a no tener, ni notar por cobardes, y floxos a los que se pueden justamente escusar con desgracias, y calamidades tan miserables. L

De que * parece solian hazer particular razon de estado los antiguos Romanos, no queriendo dar mas pena à los Generales, que por temeridad, ignorancia, imprudencia, ò desgracia perdian alguna batalla, que el dolor que sentirian del mal sucesso, y de verse frustrados de la alabança de la vitoria. Y quando mucho los cōdenavan en algunas penas, ò multas pecuniarias, como lo refiere Tito Livio, y otros Autores, M contando las rotas de Marco Sergio, Publio Virginio, Marco Postumio, Caio Sempronio, y Tito Menenio. 242

Y es muy * notable otro exemplo de Spurio Servilio, en Dionisio Halicarnaseo, N el qual, luego que dexò el Consulado, fue acusado por el Tribuno del Pueblo, de que avia perdido por su temeridad, è imprudencia vna batalla en Hetruria, y en ella la flor de la juventud Romana. Y los Patricios llevaron esto muy mal, no teniendo por conveniente, que los que viven en la paz, y quietud condenen facilmente a los que se ofrecen a los peligros de la guerra, y atribuyan a cobardia los sucessos menos favorables de la fortuna. Y assi hizieron que le absolviessen, dexando con esto assentado por regla, ò maxima militar, que no conviene a la Republica sean condenados los Generales por las desdichas. 243

Y lo mismo * praticaron con Caio 244

Te-

L Idem *eodem lib. epist. 38. Quia non est ignaviæ culpa, quam excusat miseranda calamitas.*

M Livius *lib. 4. & lib. 5.* Pet. Herod. *lib. 10. rer. iudic. tit. 8. cap. 5. & seqq.* & Aiala *de iure & offic. belli, lib. 2. cap. 2. num. 22.* ibi: *S. P. Q. R. re fortè malè gesta, fortunam tantùm belli incusans, nunquam crudeliùs quicquam in eos statuit: nec vnquam atrocior in eos, qui temeritate atque inscitia exercitus amisissent fuit; quàm vt pecunia eos multaret: capite anquisitum ob rem bello malè gestam, de Imperatore ferè nunquam fuit: ipsam calamitatem satis pœnæ esse existimantes, & laude frustrari.*

N Dionys. Halicarnas. *lib. 9. antiq. Roman.* ibi: *Rem non ferendam dictitantes, eos qui se pro Republica impigrè hostibus obijciant, si fortuna minus faveat ignaviæ accusari ab ijs, qui nunquam in acie steterint: tantùm potuerunt apud populum, vt omnium calculis reus absolveretur: ostendentes, non esse è Repub. damnari Duces ob infortunium.*

Terencio Varron, al qual (como Tito Livio refiere [O]) imputavan, que en la batalla de Cannas, dexando muerto a su compañero Lucio Camillo Paulo con tanta nobleza, se huyò della, con lo que pudo recoger del exercito. Y no solo no fue castigado por esto, sino antes le salieron a recibir con acciones de gracias, por los que avia escapado, y librado, y por no aver desconfiado de mejores sucessos de su Republica.

O Livius *lib.22.* & ex eo Aiala *supra num.22. in fine: Non solùm non est animadversum ob rem male gestam, sed etiam ex tanta clade redeunti, obviam itum frequenter est & gratiæ actæ, quòd de Republica non desperasset.*

§. IX.

QUE NO ESCUSA EL CASO fortuito, si precede culpa, aunque sea leve, ò levissima, y de negligencia, ò falta de prevencion.

245 A LO DICHO * en el §. precedente, se podrà reducir todo quanto se alegare en contrario. Y huviera escusado el representarlo, sino tuvieran estas razones las muchas, y evidentes respuestas que se pueden sacar de ellas mismas. Con que (como Ciceron dize [P]) antes vendràn a servir de mayor esfuerço, y apoyo de las que se han ponderado por nuestra parte.

P Cicero *pro Cæcinna: Aut tuo, quemadmodum dicitur, gladio, aut nostro defensio tua conficiatur, necesse est* cum traditis ab Erasm, *in adag. Sub hunc iugulo gladio.*

Porque aunque concedamos por cierto, que donde no ay culpa no ay pena, y que a nadie se le imputan las desgracias,
246 y casos fortuitos. Tambien * lo es, que quando precede en ellos alguna culpa, no aprovechan para defensa, ni se deve quexar de su desgraciada fortuna, quien no hizo, y previno lo que pudo, y estuvo obli

gado

gado para evitarla, como en varios puntos, muy semejantes al nuestro, esta determinado en Derecho. Q

Y en el * individuo del Alcaide de la 247
Carcel, ò del Castillo, lo decide, con autoridad de Alberico, Gregorio Lopez, [R] diziendo, que si a la violencia precediò su descuido, por no tener la vela; guardas, soldados, armas, vituallas, y municiones que devia, nó por esso ha de dexar de ser castigado, y que siempre se presume aver precedido culpa en la perdida del Castillo, mientras no se probare lo contrario por el Alcaide.

Esta dotrina * fue primero de Oldrado, 248
y despues la han seguido comunmente infinitos Autores, [S] assentando por conclusion llana, que no se purga la culpa con el sucesso, y que los Castellanos, Generales, y Capitanes que llevan estipendio, o salario por la guarda, y defensa del Castillo, Armada, o Presidio que se les ha cometido, deven tambien lastar los daños fatales, y violentos. Especialmente quando recibieron los cargos en tiempo que podian esperar, y temer semejantes sucessos, porque son vistos obligarse a su riesgo. [T]

Y quedan * necessitados de probar, 249
que no perdieron punto, ni cometieron culpa leve, ò levissima, en que desdixessen de su oficio, y obligaciones, como generalmente lo enseñò Acursio, en qualquiera que las tiene de guardar algo; [V] cuya dotrina sirve de imitacion a la contraria, que arriba se truxo en el numero 232.

Mar-

Q *l. si merces 25. §. conductor. & §. culpæ, D. locati l. si vt certo, §. 1. D. commod. l. qui petitorio, D. de reivendicat. l. fin. D. ad leg. Rhod. de iact.* Bartol. *in l. quod Nerva, quæst. 1. D. depos.* glos *in cap. Ioannes, de homic.* Corn *cons. 108. lib. 1. & cons. 28. lib. 3.* Parisius *cons. 156. num. 6. lib. 4.* & plures alij relati à Sebalt. Medic. *in tract. de fort. casib. 1. par quæst. 12 nu. 10. & 11.* & in nostris terminis à Dom. D. Ferd. Pizarro *d. alleg. n. 70. cum seqq.*

R Gregor. Lopez *in l. 1. glos. 10. tit. 18. part. 1.* vbi refert Albericum *in l. fin. D. de custod. reor.*

S Oldrad. *cons. 92. incip. Rex habebat castrum,* argum. *l. 1. C. de commodato,* cuius verba transcripsit Ioan. Andreas *in addition ad Speculat. tit. de locato, §. 1. vers. Quod si locavi,* Lucas de Pena *in l. quicunque, col. 3. C. de exact. & execut. lib. 12.* vbi, *quòd custos stipendiarius tenetur de fatalibus,* & *in rubr. C. de littor. & itiner. custod. lib. 12. col. 2.* vbi, *quod tenetur resistere violentiæ:* Petrus Bellin. omnino videndus *in tract. de re milit. part. 10. tit. 2. num. 93. cum seqq.* Bald. *in additionib. ad tit. qui feud. dar. poss.* Alvarez *d. tract. de fortalit fol. 16. 39. 41. & 42.*

T Romanus *dict. cons. 395 num. 1. & 2. & in l. si mora nu. 31. D. solut. matrim.* vbi ponderat: *Quòd caupo res recipiendo, videtur etiam respectu damni, quod ei inferri posset, se obligare, ea ratione, quia cùm vt plurimum in caupona damna inferri soleant custodiam rerum recipiendo, promisisse videtur tacitè se ita diligenter custodiam facere, vt nec damnum inferri possit, l. nauta 3. D. nautæ caupones,* cum alijs. Vide Stracham *dict. tit. de naut. 2. part. num. 4.*

V Accurs *in l. cùm ita, §. species, vers. hæredis, D. de legat. 2.* loques in caprario, argentario, & custode carceris, per tex *in l. si quis domum, §. Imperator, D. locati l. si quis ex argentarijs, §. prohibet, D. de edendo l. fin. § fin. D. de cust. reor.* Specul. *vbi sup.* & *in tit. de act. seu pet. num. 2. vers. Item nota,* tex. & ibi glos *in cap. penult. de reg. iur.* Bart. Paul & DD. per tex. ibi *in l. qui mercedem, D. locati.* Idem Bart *in l. 1. num. 2. D. de offic. Præfect. vigil.* Greg Lop. *in l. 15. glos. 7. tit. 8. part. 5.* vbi *Quòd non sufficit, quòd iuret, sed requiritur, quòd probet.*

250 Martino * Laudense, [X] y Nicolao Boerio son de la misma opinion. Y este vltimo añade, que mire el Castellano como procede, porque ha de tener quanta vigilancia, y diligencia fuere posible, resistiendo con valor a los enemigos, y exponiendo su vida en vno, y mil peligros si conviniere. Y que haziendo lo contrario, se le imputarà qualquier negligencia, ò descuido, por pequeño que sea; y mucho mas si con ocasion de la violencia, la toma de hazer algun trato doble

251 con ellos, * como aconteciò a Lahita vn Capitan Frances, que entregò vn Castillo a los Ginoveses, y quando esperava el cumplimiento de la letra del cambio en Leon de Francia, le cortaron alli la cabeça, y despedaçaron el cuerpo con vna rueda.

252 Benvenuto * Stracha [Y] dize, que ha de antever, y prevenir todo lo que qualquiera hombre muy cuidadoso, y diligente previniera; porque quien no haze esto, no carece de culpa, como lo dixo Paulo Iuriscõsulto en el caso del que podava el arbol, y matò al que passava debaxo.

253 De donde * resulta, que pues el General en el nuestro, saliò de España en tiempo que se sabia que andavan en el mar muchos Galeones de Cossarios rebeldes, y recibiò avisos mas apretados de lo mismo en San Iuan de Vlua, como consta del Memorial en el cargo octavo, fol. 72. y siguientes, tuvo obligacion de no salir del Puerto, sino se hallava con fuerzas bastantes a resistirlos, como lo resuelve el mismo Stracha; [Z] y se le ordena ex-

Ffff pres-

X Martin. Laudens. [illegible] Boerius *in tract. de* [illegible] *num.* 14 *ad* 25. vbi adducit tex. *in Clement.* 1. §. *porro, de hæretic.* & *in cap. convenior* 23. *quæst.* 2. cum aliis.

Y Stracha *d. tract. de mercat. tit. de navib.* 3 *par. num.* 26. ex Paulo I.C. *in l. si putator, D. ad legem Aquil.* ibi: *Culpam autem esse, quod cùm à diligente provideri poterit non esset provisum.* Facit *l. si quis domum* 9. §. 1. *D. locat.* ibi: *Quia hoc evenire posse prospicere debuit, l. sed etsi per Prætorem, §. si feriæ, D. ex quibus causis maiores,* ibi: *Quia prospicere eas potuerit & debuerit actor, ne in eas incidat, l. qui bona fide* 13. §. *cum inter, D de damn. infect.* ibi: *Sed cùm prospicere sibi potuerit damni infecti cautione non prospexerit meritò convenietur cap. cùm Hadrianus* 63. *dist. cap. convenientibus* 1, *q.* 7. *cum simil.*

Z Stracha *d. tit. de nautis,* 3. *part. num.* 15. ibi: *Culpa non caret nauta, si per loca notoriè non tuta navigare voluerit: finge enim notorium fuisse piratas esse, & cùm posset in portu manere, maluisse cum maximo periculo navigare,* &c.

preſſamente por el capitulo 86. de ſu inſtruccion.

O de venir * tan recatado, y apercebido, y llevar delante tantos barcos ligeros, que vigiaſſen, y hizieſſen eſcolta, que en qualquier parage que deſcubrieſſe a los enemigos, pudieſſe tomar la buelta, para eſcuſar el encuentro, aviendo primero ordenado, y diſpueſto lo que ſe avia de executar en ſu Capitana, y en las demàs Naves de ſu Flota, y conſerva, caſo que eſto no les fueſſe poſsible. 254

Porque * como dize Dionyſio Halicarnaſeo, [A] y ſu Epitomador Xiphilino, yerra mucho quien reſerva eſto para el aprieto, pues en tales ocaſiones todos ſe congojan, y turban, y el miedo impide el oìr, eligir, ò executar los buenos conſejos, y quien los lleva anteviſtos, y prevenidos, puede ſer vencedor de ſu mala fortuna. 255

A Dionyſ. Halicarnaſ. ex Xiphil. lib. 4. *Metus tempore ratio omnis & conſilium deeſt, quibus rebus ſi quis animum ſuum præmunierit, metum omnem ſuperare egregiè poterit, ſin minus facilè vinci.*

Franciſco * Patricio [B] conviene en la miſma ſentencia; y dà por razon, que el terror repentino quita à los hombres el entendimiento, y conſejo, y debilita los demàs miembros. Coſa que nueſtras leyes [C] dixeron ſer propria de la fragilidad humana, la qual ſe turba ſiempre en viendoſe cercana à la muerte, ò en peligros della. Y San Bernardo [D] dize, que eſtà la conſideracion, como ſin ſentido, en los caſos adverſos, y que lo que prevenido pudiera ſer de provecho, ſe convierte en peligro, quando ſe quiere ordenar, y executar repentina, y precipitadamente en el hecho, como ſucediò en nueſtro caſo. 256

B Patric. de Repub. lib. 9. tit. 1 fol. 198 *Improviſus namque ille terror mentem hominibus conſiliumque eripit, & membra omni ex parte debilitat.* Papinius 3. Thebaid.

——— Tunc plurima verſat.
Peſsimus in dubijs augur timor, &c.

C *L. hac conſultiſsima, §. At cùm humana fragilitas mortis cogitatione turbatur,* C de teſtam. Bald. *in rubr. col. 6. C. ſi quis aliq. teſt.* vbi, *quod mors naturaliter timetur, & etiam conſtantiſsimos terret.*

D D. Bernard. *lib. 1. de conſid. ad Euge. col. 4. &* 5. relatus à Greg. Lopez *in l. 6. tit. 23. par. 2. Conſideratio namque in proſperis adverſa præſentit, in adverſis quaſi non ſentit: quorum alterum fortitudinis alterum prudentiæ eſt, ne fortè quæ præviſa, & præmeditata poterant eſſe proficua, præcipitata magis periculo ſiant.*

Pe-

257 Pero * vna ley de Partida decide, y declara todo esto con tanta gravedad, y prudencia, que he formado escrupulo en dexar de ponerla à la letra: [E] *Cuidar es vna de las naturales cosas, que en si han los omes. Cà bien como el comer, ni el beber, ni el dormir no puede escusar sus sazones; otrosi pensar en las cosas, non puede ser escusado. E porende los Sabios antiguos, que fablaron en todo muy con razon, dixeron, que pues que el pensamiento era cosa que non se podia escusar, que devian los omes vsar dèl, quanto mas pudiessen, en aquello que fuesse a su pro, è non a su daño. E como quier que esto deva ser catado en todos los fechos que los omes fizieren, mucho mas conviene en los de las guerras, que son llenas de peligros, è de miedos. E porende los Cabdillos deven ser apercebidos, que los cuidados que ovieren, en que ayan algun miedo, que piensen en ellos ante que al fecho venga. E faziendolo assi, tomaràn apercibimiento en aquello que ovieren de fazer, porque lo fagan mejor, è mas endereçadamente, de guisa que se guarden de recebir daño, è de caer en verguença; que son dos cosas, de que se deven los omes mucho guardar en toda sazon, è mas en tiempo de guerra. Cà el pensamiento, que viene en vno con el fecho, es dañoso, porque lo vno estorva à lo otro. E demàs los que assi lo fazen, muestranse por de mal recabdo, en no cuidar lo que han de fazer ante que al fecho vengan. E porende los Cabdillos deven ser avisados, assi como diximos de suso: para cuidar en las cosas ante que en ellas sean. E el miedo, è peligro que yaze en los fechos encerrado,*

E L. 6. tit. 23. part. 2.

catarlo, è temerlo quando estàn de vagar, è olvidarlo quando fueren en el fecho. Cà el pensamiento, que estonce les aduxiesse a remembrança el miedo, ò el peligro que les podria acaescer, los estorvaria de manera que non pudiessen fazer buen fecho, è non sacarian ende ningun pro: si non que fincarian por mal andantes, è ganarian prez de medrosos. E porende en aquella sazon, non deven àl pensar, si non en las cosas que les dieren esfuerço, para acabar su fecho, porque puedan ganar honra, è prez.

Y Ciceron * enseña lo mismo, [F] y que se ha de poner en estas consideraciones, y prevenciones la fuerza del cuidado, è ingenio; por no llegar a valerse de aquella escusa, que tan afrentosa suele ser en los Capitanes, NO PENSE: QVIEN PENSARA. Que fue el Apotegma que los Griegos quieren atribuir a Iphicrates, y los Latinos a Scipion Africano, como lo refiere Plutarco, y Valerio Maximo. [G] 258

Y esto * mismo quiso dezir Eneas Sylvio, [H] quando tiene por torpe disculpa de vn siniestro sucesso, el que no se pensò que pudiera aver sucedido. Pues segun Casiodoro, Vegecio, Plutarco, Guichardino, y otros, [I] la prudencia de vn Capitan advertido consiste, en prevenir aun aquellas cosas, que se piensa que no pueden acontecer, y no mirar solo en disponer bien las presentes, sino las por venir. Y considerando, quan varios, y faciles suelen ser en mudarse los sucessos de la guerra, acomodar a todos ellos desde el principio (en quanto ser pueda) el consejo, y los aparatos. 259

Otra

F Cicero *lib. 3. de Oratore: Ingenij magni est, percipere cogitatione futura, & aliquando antè constituere quid accidere possit in vltramque partem & quid agendum sit cùm quid evenerit Nec committere, vt aliquando dicendum sit.* NON PVTARAM.

G Valer. Max. *lib 7. cap. 2.* inquit de Scipione: *Turpe esse aiebat in re militari dicere:* NON PVTARAM: *videlicet, quia explorato & excusso consilio, quæ ferro aguntur administrari oportet.* Plutarch. & Stob. *Iphicrates in sociorum agro castrametatus, cùm vallum extrueret, & fossam pararet, obijcienti, quid est quod metuamus? dixit: Nulla Imperatori vox deterior esse potest, quàm,* NON PVTABAM. Vide Bobad. *in Polit. lib. 4. cap 2. num. 31.*

H Æneas Sylvius *lib. 1. epist. 131. At qui turpe illud est si quid post acciderit, dicere:* QVIS VERO PVTASSET HÆC FVTVRA?

I Casiod. *lib. 3 variar. epist. 48. Prudentiæ est cavere etiam ea, quæ non putãtur emergere.* Veget. *lib. 1. cap. 1. Quæcunque evenire in acie atque in prælijs possent omnia in campestri meditatione prænoscere.* Plutarch. *in comp. Peric. & Fab. Max. Egregij Ducis est, non solùm præsentia rectè agere sed etiam futura prospicere.* Guiciardin. *lib. 14. histor. Sapientis Imperatoris est quàm sæpè in bellis ex casuum varietate consilia immutanda per pendendo, apparatus ab initio quoad fieri potest.* Vide Patricium *lib. 9 de Repub. tit. 1.* Pet. Gregor. *lib. 19. syntagm. cap. 2. num. 11.* Simanc. *de Repub. lib. 7. cap. 5.* Grimal. *lib. 2. de opt. Senat.* Valençuela *in disc. stat & bel part. 2. consid. 1. ex nu. 44.* & Carol. Scriban. *in Polit. Christ. 2. tom. pag. 365.*

260 Otra ley * de Partida, [K] hablando en terminos de los Generales, y Cabdillos de los Navios, y de las cosas de que deven ser sabidores, les encarga esta de la prevencion en primero lugar; y les pone pena de traidores, si faltaren en ella, por estas palabras: *La primera, deven tener las cosas con tiempo, ante que vengan al fecho. La segunda de guardarlas, è non despenderlas sin recabdo. La tercera de obrar con ellas segun cõviene, è quando menester fuere. E los que desta guisa non lo fiziessen, si por su culpa perdiessen los Navios, son porende traidores, tambien como si perdiessen vn Castillo: è deven perder los cuerpos, è todo lo que ovieren.*

K *L.7.in fine, tit.24.part.2.*

261 Bobadilla * pondera otras, [L] prosiguiendo tambien largamente este punto de la prevencion, y cuidado; y concluyendo, que aun en la paz se deve tratar de la guerra; y que el que govierna, ha de aplicar a esto el entendimiento, y las obras, y no pensar que duermen los enemigos.

L Bobadilla *in Polit.lib.4.cap.1. num.1.& seqq.* & *cap.2.nu.37.Prooem.3.part. in fin.l.4.tit.1. part.2.l.3.tit.23. part.2.* Blesius *de Republ.lib.4.cap.7.*

262 Porque * como dize San Gregorio Nazianzeno, [M] es miserable cosa llegar tarde a tomar el consejo, y sentir el golpe del daño, quando ya no se halla medio, ni razon para su reparo.

M Nazianzen.*in orat. in Sanct. lum.* relatus à Simanc.*lib.7.de Repub cap.5 num.14. Miserum est, serum consilium capere, ac tunc damni sensu affici, cum nulla ratione potest sarciri.*

263 Y assi * advierte el Rey Teodorico, [N] que las municiones, y apercibimientos de guerra se prevengan con tiempo, y espacio; porque se buscan, y disponen mal en el del aprieto, y todos los sucessos repentinos, se juzgan incautos. Ni puede mostrar valor, y osadia el animo, que se halla congojado, y solicito entre subditos, y dife-

N Theod.ap.Cassiod.*lib.1. var.epist.17.* & *lib.3.epist.48. Munitio semper tractanda est in otio: quia tunc malè quæritur quando necessaria iudicatur. Omnia enim subita probantur incauta, nec animus potest esse in audaciam pronus qui diversa fuerit cura solicitus* Tradit alia Vannoz.*lib.1.animadvers.polit.num.* 81. & Valençuela *vbi supra num.49.* & conducit illud Procopij *lib.2.de bello Goth. Hæsitabunda & formidolosa pigritia egregium aliquid audere, haud quaquam consuevit.*

fe-

ferentes cuidados: con los quales (como Tacito, y Valerio dixeron [O]) aun los varones muy fuertes se desmayan, y espantan.

Otro * Autor, [P] muy en nuestro proposito, resuelve, que no es digno de misericordia el Maestre de la Nave, que en medio del mar proceloso, y alborotado, se quexa de su tormenta, y fortuna, si no quiso, ò no supo atender, y creer las señales que la amenaçavan. Y que lo mismo passa en el Governador, y Capitan de vna Ciudad assolada por enemigos, quando por su descuido, negligencia, y falta de prevencion, y consejo, llegò a estado tan lastimoso. 264

Y trae * el exemplo de Calicratidas, que por ser temerario, perdiò la florida armada de los Lacedemonios, sin que le pudiessen ser de provecho los consejos que pretendiò executar a lo vltimo, los quales (como escrive Xenophonte [Q]) por ventura le huvieran aprovechado, si los huviera dispuesto en tiempo oportuno. 265

Y atendiendo * a esto dize Vlpiano Iurisconsulto, [R] que no puede ser segura, ni guardarse la casa, sin peligro de la cabeça del que la guarda. Y San Gregorio, que al que es cometida la guarda, ha de velar, y no dormir, como haze el pastor sobre las ovejas que tiene a su cargo; porque no le valdrà por escusa el dezir, que el lobo se las comiò: [S] y siempre se tendrà por delito, dexar por qualquier via la guarda de la cosa que vno ha recibido para esse efeto. [T] 266

Y en terminos * del que guarda el Casti- 267

O Tacitus *lib.15.Annal. Fortes etiam viri subitis terrentur*: Valer.Max.*lib.7.cap.2. Nisi explorentur adversa, citò occupant, vt in bello improvisus hostis vix sustinetur, & si imparatos inveniat, facilè opprimit: ita animum mala inexplorata plùs frangunt.*

P Erudititiss. Dom. Regens Valençuela *in d.discurs.2.par.consid.1.nu.51. & 52. Nec misericordia dignus est Magister navis, qui in medio maris procellis exagitati, de calamitate fortunæ conqueritur; cùm non crediderit signis evidentibus, quæ tempestatem illam minabantur. Nec exaudiendus est Gubernator civitatis in calamitate & desolatione eius, dum propter incuriam, & negligentiam illius, & consilij inopiam illam destrui permisit.*

Q Xenoph.*lib.1. Absque eo quòd iuvarent eius vltima consilia, quæ si fuisset opportuno tempore exequutus, non cecidisset.*

R Vlpian.*in l.1.in princip.D.ad Syllanian.* & de hoc plura per Luc.de Pena *in rubr.C.de littor. & itin. custod. col.2. lib.12.* Alvarez *de fortalit.fol.16.*

S D.Gregor.*in cap.oportet 81.dist.cap. irrefragabili, in princip. de officio Ordin.* vbi glos tex. & glos.*in cap.quamvis, de reg.iur.l.cum ita.§.species,* vbi communiter DD.*de leg.2.* Hippolyt.*in pract. crimin.§.diligenter.nu.51. & §.attingat, num.83.* Bart.*in l.si quis ex argentarijs, §.an hæredi num.fin.de eden.l.2.§.in Sardinia,vers.Et omnes diligenter,C.de offic. Præf.Africæ, l.15.* iuncta glos.3.*tit.8. part.5.* & Lucas de Pena *vbi sup. vers. An autem Psal.120. Ecce non dormitabit, neque dormiet, qui custodit Israel,&c.*

T *Cap.1.de Custod.Eucharist.* Alvarez *supra,fol.24.*

tillo, entra diziendo la ley de Partida, de que otras vezes avemos hecho mécion: [V] *Que es cosa en que yaze muy grande peligro, cà pues ha dè caer el que lo toviere, si le perdiere por su culpa, en traicion, que es puesta como igual de la muerte del Señor; mucho deven todos los que los tuvieren, ser apercebidos en guardarlos, de manera que no caygan en ella.*

268 Donde * es de notar, que la palabra CVLPA, se pone simple, y absolutamente, y assi se ha de entender, no solo de la lata, sino de la leve, ò levissima, como por dotrina de Panormitano, [X] Alexandro, Decio, Alciato, y otros Autores, lo prueva doctamente Pedro Barbosa.

269 Y en * el mismo caso de que tratamos lo resolviò Oldrado, [Y] y otros, que comunmente le refieren, y siguen, estendiendolo al Maestre del Navio, y a qualquiera que lleva salario por la guarda que haze, ò que por la grande importancia de la cosa que se le encarga, deve poner exactissima diligencia.

270 Y lo proprio siente * el Doctor Antonio Alvarez, [Z] ponderando otras leyes del Reino, que castigan no solo la perdida que acontece por culpa, sino tambien la que sucede por negligencia, ò por engaño, aunque el tal engaño podria caer en qualquier persona diligentissima.

271 Y aunque * se suele dezir, que para imponer penas corporales, la culpa lata no se equipara al dolo, y que mucho menos se deven executar por culpas leves, ò levissimas, como despues de Acursio, Corrasio, Iulio Claro, y otros lo refiere Barbosa. [A]

Lo

V *Dict. l. 6. tit. 18. part. 2. in princip. de qua supra num. 67.*

X Panorm. *in cap. fin. num. 1. de iniurijs,* Alexand. *cons. 50. num. 9. in fine, vol. 1.* Decius *in l. quod te, vlt. lect. n. 27. D. si cert. pet.* Barbossa *in l. si mora n. 15. D. solut. matrim. pag. 39.* vbi sic exponit *l. qui decem, D. de verb. oblig.*

Y Oldrad. *d. cons. 92.* per tex. *in l. qui mercedem, D. locati,* vbi glos. & DD. præcipuè Paul. Castrens. *glos. 2. in fine in l. in iudicio, C. eod. l. 15. tit. 8. part. 5.* vbi glos. 1. *l. 1.* iuncta glos. 10. *tit. 18. part. 2. l. nauta, D. nautæ caup.* Bald. *in l. quæ fortuitis, col. penult. C. de pignor. actione,* & in Magistro navis, licèt sub dubio, tenet Stracha *d. tit. de nautis, 2. p. num. 4. per l. si merces, §. qui columnam, D. locati,* & allegat Decium *in l. contractus, nu. 28. de regul. iuris,* Accurs. Christoph. & Sylvest. *in d. l. in iudicio,* & Paul. de Castro *cons. 471.*

Z Alvarez *d. tract. fol. 40.* vbi ponderat, *l. 1. vers. La quinta, tit. 2. part. 7.* ibi: *O le pierde por su culpa, ò por algun engaño que le fiziessen: l. 1. tit. 7. lib. 8. ordinam. l. 1. tit. 18. lib. 8. Recopil.* ibi: *Si el Alcaide perdiere el castillo por culpa, ò por engaño, cae en pena de traicion,* &c.

A Accurs. *in l. in actionibus, verb. Non etiam, D. de in litem iurand.* Corras. *lib. 4. miscel. cap. 2. n. 1.* Iul. Clar. *§ fin. quæst. 84. nu. 1.* & Barbosa *in d. l. si mora, in præludijs, num. 22. & 23.*

Lo mas * cierto es, que en estas materias militares, y en otras que tuvieren igual gravedad, qualquier culpa, ò descuido considerable se puede, deve, y suele castigar, no solo corporal, sinò capitalmente, como lo notaron la Glossa, Bartolo, y otros Doctores por doctrina del Iurisconsulto Calistrato. [B] Y hablando de solo el delito de la negligencia, ò descuido Pedro Herodio, poniendo por titulo de vn capitulo: *Que la negligencia es capital en las causas en que se atraviessa la suma de la Republica.* [C] 272

Y probandolo * con el exemplo de Cneo Lolio, y Lucio Sextilio Trium-viros nocturnos de Roma, los quales porque acudieron tarde à apagar vn incendio, cuenta Valerio Maximo, [D] que fueron castigados capitalmente, por ser la disciplina tan necessaria, aunque no fuesse tan culpable, y reprehensible la causa. 273

Y puedese * ponderar para el mismo intento vna ley de Partida, [E] que permite despeñar del Castillo al centinela que se hallare durmiendo. Lo qual praticò Epaminondas, matandole con su espada, como refiere Cotereo, [F] y otros Autores, y juzgando algunos, que avia sido riguroso el castigo, les respondiò, que qual le avia hallado, le avia dexado. 274

La razon * de todo lo referido se dà en otras leyes de las mismas Partidas, [G] diziendo: *Que los fechos de guerra son tan llenos de peligros, è de aventuras, è demàs el yerro que ai viniere, non se puede despues bien emendar*: que es lo que primero avia dicho Valerio Maximo, y otros Autores, re- 275

B *L. milites* 12. *& l. fin. D. de custodia reor.* & ibi glos. & Bart. in hæc verba: *Nota casum, in quo ex delicto commisso sine dolo, quis punitur ad mortem*, Dionys. Gothofred. ibi: *Ex culpa nimia, quis punitur capitaliter*, Boer. *decis.* 217. *num.* 1. *vers. Licèt tex.* Farinac. 1. *tom crimina l. q.* 31. *num.* 5. refert, & sequitur Dom. D. Ferdin. Pizarrus *d. discursu Militari & legali, num.* 62. *&* 74. Alvarez *vbi supra fol.* 41. Petrus Bellin. *in tract. de bello part.* 8. *tit vnico nu.* 63. *Ea verò posset esse segnities militis adeòque intempestiva, vt morte sit digna*, &c. & ponit aliqua exempla, & Aiala *lib.* 3. *cap.* 9. vbi expendit *l. omne delictum*, §. 1. *cum seqq. l. quædam, l. qui commeatus*, §. 1. *D. de re militari.*

C Petr. Herodius *lib.* 2. *rerum iudic. tit.* 10. *cap* 1. cuius titulus est: *Negligentiam in ijs, quæ ad summam Reip. pertinent esse capitalem*, & de iudice negligente etiam capitaliter puniendo, & alijs pœnis negligentium vide Gomez, *in reg. de triennal. fol.* 395. Silvan. *cons.* 93. Medices *de fort. cas.* 1. *par. q.* 9. & latè Bobad. *lib.* *cap.* 1. *nu.* 142. *cum seqq.* Tuschum *verb. Negligentia*, & Farinac. 1. *tomo crimin q.* 17. *num.* 27.

D Valerius Maximus *lib.* 8. *cap.* 1. *A Tribuno Plebis die dicta ad Populum, damnati sunt: leves ob causas: sed disciplina necessaria.*

E *L.* 9. *tit.* 18. *part.* 2. *l. qui excubias, l. desertorem*, §. *qui stationis, &* §. *seq D. de re milit.*

F Cotereus *de re milit. lib.* 1. *cap.* 37. Aiala *de iure belli lib.* 3. *cap.* 17. ex Plutarch. *in Apophtegm.*

G *L.* 5. *in fine, l.* 8. *tit.* 23. *part.* 2.

referidos por Bobadilla.[H] Y asi no se puede disimular culpa, yerro, ni descuido alguno, por pequeño que sea, en los Generales, y Capitanes della, como atribuyendolo a Lisimaco, lo dize Alexandro.

276 Y si esto * procede en las guerras terrestres, mucho mas apretadamente se ha de observar en las de mar. Donde como otra ley nos enseña,[K] a la primera incertidumbre de los enemigos se añade la del agua, y la de los vientos, y los muchos riesgos, y peligros a que estàn sugetos los Navios, y navegantes; y asi dispone, que sean premiados los que procedieren bien en ellos, y se les dè parte de las ganancias que hizieren de los enemigos; y por el contrario, *sean escarmentados los que erraren en el Armada, segund qual fuere el yerro, è el lugar, è el tiempo en que fuere fecho.*

277 Seneca * reconociò tambien estos peligros, y asi dize en vna de sus Epistolas,[L] que en vn punto se turba la tranquilidad del mar, y donde poco antes avian estado los Navios como jugando, se vèn anegados. Y Vegecio[M] confiessa, que aunque son necessarias muchas armas, y prevenciones para las batallas que se hazen en tierra, son menester mas para las del mar, porque ha de aver maquinas, artilleria, bombas de fuego, y otras armas arrojadiças, y se pelea como sobre muros, y torres aladas.

278 Y destos * motivos deviò de tomar ocasion el rigor de los Cartaginenses, de los quales cuenta Valerio Maximo,[N] que

H Valer.Max.*lib.7.cap.2.Inemendabilis est error, quo violentia Martis committitur.* Patritius *lib.9.de Republ.tit.3.* Bobadilla *lib.4. cap.2. num.39.* & fuit originale dictum M.Caton. *in lib. de re milit. Alijs in rebus errata postmodum corrigi possunt; in bello autem delicta emendationem non recipiunt; quippe cùm pœna ipsa è vestigio errorem sequatur: præsto enim est ignaviæ, aut imperitiæ vltor, qui nunquam delinquenti hosti indulget.*

I Alexand. ab Alex. *lib.2. geni. c.13. Lisimachus dicere solebat Imperatores, vel belli Duces, nulla venia dignos esse, qui in bello errarent, vbi si quid offenditur perperam temeritate, vel inscitia emendari non potest.*

K *L.vlt.tit.24.part.2.l.9.tit.27.eadem part.* Tacit.*lib.14. annal.* ibi: *Nihil tam capax fortuitorum, quàm mare.*

L Seneca *epist.4.Momento mare vertitur, & eodem, vbi luserunt navigia sorbentur.*

M Vegec. *lib.4. c.44. Multa quidem armorum genera prælium terrestre desiderat; sed navale certamen non solùm plures armorum species, verùm etiàm machinas, & tormenta flagitat, tanquam in muris dimicetur, & turribus.*

N Valer.Max *lib.2.cap.7. Fuere Carthaginienses in militiæ negotijs tam asperi, vt Imperatores, qui pravo consilio, quamvis prospero eventu rem gessissent, in crucem tollerent: quod benè gesserant, Deorum immortalium adiutorio, quod malè admiserant, ipsorum culpæ imputantes.* Idem refert Tit.Livius *lib.38.* & Aiala *de iure & offic.bell.lib.2.cap.2. n.23.*

no admitiã disculpa à los Capitanes que huviessen faltado en algo a su providencia, y obligaciones, aunque les saliesse biẽ el sucesso. Porque esto lo atribuian a la benignidad de los Dioses, y essotro imputavan a su culpa, y descuido.

Y asi refiere * dellos Plutarco, [O] que con aver sido Magon vno de sus mas valerosos Capitanes, y el primero que les enseñò la militar disciplina, por aver tenido vna rota en la batalla que dio a los Syracusanos, en que algunos dixeron, que pudiera aver andado mas advertido, le condenaron a muerte de cruz. Y aviendosela èl dado primero a si mismo con este miedo, todavia, aun despues de muerto, le pusieron en ella. 279

O Plutarch *in vita Timoleon.* Iustinus *lib.* 19. *Mago insignis Carthaginiensium Imperator, quò primus omnium Imperium Pœnorum ordinata militari disciplina constituit viresque civitatis nõ minus bellandi arte, quàm virtute firmavit, ob rem malè gestam contra Syracusanos, metu supplicij se ipsum interfecit: quo non contenti Carthaginienses, mortui corpus in crucem sustulerunt.*

Baptista Fulgoso * trae otro exemplo de los Ginoveses, que frisa aun mas con el caso de que tratamos, diziendo, [P] que aviendo embiado a Lanfranco Barbarino por General de veinte y siete Galeras, en que iban otros tantos Prefectos, ò Capitanes, descubrieron vna armada Veneciana de veinte y quatro en la costa de Sicilia, y por hallarse desapercebidos para la batalla, ò por miedo, ò otro respeto, vararon en tierra, y sin ponerse en defensa, las dexaron llevar a los Venecianos. Y que por esto les derribaron las casas, y confiscaron los bienes, y desterraron perpetuamente de su Republica, persuadidos, que por sola su floxedad, y descuido cediò el valor de la armada Ginovesa à la Veneciana. Tanto (dize) apreciavan, y castigavan en aquel tiempo qualquiera sombra, ò sospecha de culpa militar, por pequeña que fuesse. 280

P Bapt. Fulgos. *lib.* 2. *fact. & dict. memorab. cap.* 2. *fol.* 71. vbi post facti narrationem ita concludit: *Persuasum enim habuerunt, Genuensium virtutem, propter solam Admirati, Præfectorumque ignaviam Venetæ classi cessisse. Adeò illa ætate, etiam minima criminis suspicio, magni apud Genuenses habebatur.*

281 Y Pineda * refiere en su Monarquia Q otro caso, con que se prueva, que aun de los que parecen fortuitos, no se admite disculpa: y es, que aviendo guerra entre los de Ancona, y los Venecianos, despues de varios sucessos, cayeron en manos de los de Ancona seis Galeras de sus contrarios, que dieron con tempestad a la costa; y aprovechandose del despojo, y teniendo noticia, que los de Venecia avian de embiar otras en su socorro, disfraçaron las suyas con las vanderas, y señales Venecianas, que hallaron en las perdidas, y saliendo al encuentro a las que venian, cogieron dos dellas, antes de ser conocidos por enemigos. Y dize, que el Capitan, o General Veneciano fue privado del cargo, y castigado severamente POR INADVERTIDO.

Q Pineda *in Monarch.* 4. *part. lib.* 25. *cap.* 11. §. 1.

282 Y poco * mas adelante refiere, R que aviendose encontrado Thomas Viaro Veneciano, que llevava ocho Galeras de esta Señoria, con seis Genovesas, fue vencido dellas, y perdiò cinco suyas, y con las tres se bolviò a Venecia; y por dezir que no avia hecho lo que devia à Capitan valeroso, le pusieron en carcel hasta que muriò.

R Idem Pineda *eod. lib. cap.* 13. §. 3.



§. X.

QUE SE PUEDE TENER, Y juzgar por culpa bastante qualquier excesso de su instruccion: y en particular el de aver traido la Flota tan cargada, y embalumada.

PERO * porque no parezca 283
que hablamos en general, irèmos estrechando estas culpas a los terminos del processo, y probandolas con los cargos particulares, que en èl se han hecho a los reos. Todos los quales, y lo que en cada vno dellos està probado, y verificado, descubren la poca observancia que en la ida, y buelta desta Flota tuvieron, en guardar, y cumplir los preceptos, y capitulos de las instrucciones que se les entregaron, y juraron de obedecer al tiempo que recibieron los oficios.

Lo qual * solo es bastante para que no 284
se les deva admitir disculpa alguna, aunque sea de caso fortuito: pues la regla de Derecho nos enseña, [S] que no puede carecer de dolo, quien excede los ordenes, y mandatos del Superior: en cuya comprobacion juntaron muchas cosas varios Autores, referidos por Farinacio. [T]

Y esto * es tan cierto en materias de 285
guerra, que aun teniendo buen sucesso, y alcançando vitoria, no se deve dissimular el menosprecio, ò transgression de lo prohibido; como gravemente lo dixo el Iurisconsulto Modestino. [V] Y hablando del

S *L.non potest* 169. *D.de reg. iur.* ibi: *Non potest dolo carere, qui imperio Magistratus non paruit, l.vnica, D si quis ius dicenti non obtemper. l.iniuriarum* 13. §. 2. *D.de iniur. cap. miles* 23. *quæst.*5. facit *l.diligenter*, cum similibus, *D.mandati.*

T Farinac. 1. *tom. crimin quæst.*31. *num.* 170. vbi refert Cyril. *in sum. par.* 1. *rub.* 12. *de custod reor.* §. 3 *post nu.* 5. *& alios.* Tradit in nostris terminis Dom. D. Ferdin. Pizarrus *d.disc.num.* 70.

V Modestin. *in l.desertorem* 3. §. *in bello D.de re milit. In bello* (inquiens) *qui rem à Duce prohibitam fecit, aut mandata non servavit, capite punitur, etiam si res bene cesserit.*

del Alcaide que guarda Castillo, vna ley de Partida, [X] ordenando que nadie salga a hazer espolonada despues de cerrado, y que se castiguen los que lo hizieren, aunque buelvan con buen sucesso.

286 Y lo mostrò * con su exemplo Posthumio Dictador de Roma, como refiere Tito Livio, Gelio, y otros, [Y] quando castigò severamente à su hijo, por aver peleado sin su mandado, aunque venciò, y pusò en huida los enemigos. Y el Consul Manlio Torquato quando hizo cortar la cabeça à su hijo Tito Manlio, porque sin saberlo èl, saliò a singular desafio con Geminio Mecio Latino, aunque bolviò a su presencia vencedor, y triunfante. La qual hazaña no acaban de encarecer los Autores. [Z] Y la semejante de Epaminondas, que por la misma causa mandò matar à Stesimbroto su hijo, porque contra su orden diò batalla à los de Lacedemonia, aunque tambien saliò con vitoria. [A]

Otros notables exemplos para el mismo intento se hallaràn en otros Autores; [B] especialmente el de Lucio Papirio Dictador con Quinto Fabio Maximo

287 Ruliano. Y aunque * Tiberio Deciano [C] dize, que semejantes rigores no se deven praticar entre hombres Christianos. Veo que los demas [D] los aprueuan, y tienen por convenientes. Porque en la milicia no ay cosa tan importante como la obediencia, como largamente lo prueva Aiala. [E]

288 Y si el no * obedecer es delito, aunque dèl resulte algun bien, no se escusa el mal precedente, como se dize en algunos capi-

X *L.13 in fin. tit.18. p.2. ibi: E maguer el Castillo non se perdiesse deve morir por ello, porque saliò del mandado.*

Y Livius *lib.*4. Gell.8. *noct. Attic. cap.* 13. *& lib.*17. *cap. vlt.* Diodor. Siculus, Valer. Max. & alij relati à Petr. Gregor. *lib.*11. *de Repub. cap.*10. *num.*12. *vers. Posthumius Dictator.*

Z Livius *lib.*3. Cicer *pro Sylla.* Dion. *lib.*10. Valer. Maxim. *lib.*2. *cap.*7. §.6. D. August. *lib.*1 *de Civit Dei.* Aul. Gell. *vbi supra.* Pet. Herodius *rer. indicat. lib.* 10. *tit.*4. *cap.*14. vbi inquit: *Hoc facto Manlium hunc insignem titulum crudelitatis occupasse, vt imperia Manliana, & Manlius imperiosus diceretur.* Alvarez *de fortalit.*1. *par fol.* . *&* 8.

A Plutarch. *in moral.* & *in paralel. cap.* 16. Herodot. & alij *supr.*

B Petr. Gregor. & Petr Herod. *sup. cap.*15. *&* 16. Tiber. Decian. *lib.*7. *criminal. cap.*15. *num.*45. Mantua *in glossar. clas.*1 *cap.*23. Tiraq. *de pœn. tempor caus.* 52. Pet. Bellin. *de re militar. part.*8. *tit. vnico num.*52 *& seqq.*

C Decian. *vbi sup. num.*45. *vers. Verum tum i'is casibus.*

D Bellinus, & alij *sup. relati.* Petr. de Lign. *de bello, c.*3. Fran. Arias *eod. tract. nu.*195. Dom. D. Laurent. Ramirez de Prado *in introduct. ad librum del Consejo, y Consejeros fol.*6. *litt. B.* Mendoça *de pactis, lib.*1. *cap.*3. *num.*29.

E Aiala *de iure & offic. bel. lib.*3. *cap.*2. *& cap* 10. ex Livio *lib.*8. & passim alij ex supra citatis.

piculos del Decreto: [F] y lo insinuò Cornelio Tacito, quando dixo, [G] que al Capitan prudente, mas le han de agradar los consejos recatados, y fundados en buena razon, que los sucessos, aunque sean prosperos, que acontecen a caso, y que ha de pensar que ya comiença à conseguir la vitoria, en previniendo lo conveniente para no ser vencido.

F Cap vndecumque, vbi gloss. distinct. 56. cap relegentes 23. quæst. 5. cap fortè, & cap. neque 14. quæst. 5.

G Tacit. lib. 2. hist. *Duci cauta potius consilia cum ratione, quàm prospera ex casu placent, satis citò incipi victoriam ratus, vbi provisum est, ne vincatur.*

Y DEXANDO * las transgressiones de que constan los cargos primero, y quinto, de no aver salido a navegar con la Flota de su cargo, assi de los Puertos de España à la ida, como del de San Iuan de Vlua à la buelta, en el tiempo que pudieron, y estuvieron obligados, conforme a sus instrucciones, en cuya ponderacion no me quiero detener mucho: porque se podrà dezir, que estas culpas no fueron endereçadas, ni considerables para el daño que sobrevino. Aunque regularmente se imputan a los Maestres semejantes tardanças, y detenciones; si no las escusan con justa causa, y estàn obligados a pagar, y lastar los daños, y interesses dellas, aunque sean por casos fortuitos, y inopinados, como està dispuesto en muchos lugares del Derecho Comun, y del Reyno. [H] 289

H *L. qui Romæ*, §. *Callimachus*, vbi Bald. *D. de verbor. l. fin. C de navicul. lib. 11. l. 2.* §. *si non propter, vers Si quis tamen, D. si quis caution. l. 1 vers Cà bien tit.* 2 4. part. 2. vbi Greg. Lop. gloss. 4. Strac. *de mercat. tit de nautis, 3 par num 3. & seqq. & tit. de navigat. per totum,* & Hevia *in laberynt. lib. 3. cap. 12, n. 2, & seqq.*

Es justo que * se tengan, y reconozcan por graves las que estan deducidas, y probadas en los cargos segundo, tercero, sexto, y septimo; que tratan de las muchas mercaderias, que por particular interès, y grangeria suya cargaren, y consintieron cargar en la Capitana, y Almiranta de la dicha Flota; llevandola desde 290

Es-

España, y lo que peor es, bolviendola de las Indias (que es quando ay mas peligro de enemigos) tan cargada, y embalumada, cõ pipas de vino, y azucar, y con otras mercaderias, y tan llenos los alcaçares, y conveſes de los Navios de camarotes, catres, y otros impedimentos, que no era poſsible vſar de la artilleria, ni exercitarſe en ellos faccion de importancia. Y ocaſionando con eſto, que ſe perdieſſe por ſobrecargada en el Puerto de San Iuan de Vlua la Nao Capitana, nombrada Santiago, como a vna boca lo dizen conteſtes todos los teſtigos de los dichos cargos, y en la ocaſion lo moſtrò la experiencia.

291 Porque * eſtas culpas ſon las mas prohibidas por los capitulos de ſus inſtrucciones, cuyo tenor ſe refiere en el Memorial al principio de los dichos cargos. Y por cedula de 15. de Febrero de 1605. dõde, por lo mucho que importa que las dichas Naos vayan boyantes, zafas, y deſembaraçadas para poder pelear, ſi ſe ofreciere ocaſion de enemigos, ſe encarga encarecidamente a los Generales, y Almirantes, que ni para ſi, ni aun para otros, conſientan llevar en ellas mercaderias, ſo las penas que alli ſe refieren: *Y que caeràn en la indignacion Real, y ſe les harà cargo dello.* Y lo miſmo ſe avia mandado por otros capitulos de la inſtruccion antigua, que eſtan en el tomo 4. de las cedulas impreſſas, pag. 113. donde ſe añade, que demas de perder lo que cargaren, y llevaren, y mas la mitad de ſus bienes, *ſean inhabiles para tener, ni obtener ningun ofi-*

oficio en la Carrera de las Indias, ni otro oficio de honor fuera dellas, y incurran en caso de menos valer.

Y por otra cedula * del Pardo de seis de Abril de 1588. que està en el mismo tomo, pagina 115. aviendo mandado se crezca el sueldo a los Generales, y Almirantes de las Flotas que vàn a las Indias, se dà por razon, que esto se haze porque vayan mas libres, y desembaraçados de mercaderias, cargaçones, y grangerias, que han sido causa de muchos malos sucessos, y acudan, como deven, al buen vso de sus oficios, y cargos. Y se les prohibe el poder tratar, ni contratar en poca, ni en mucha cantidad, por si, ni por interpositas personas en estos Reinos para las Indias, ni en ellos, ni en la mar, ni Islas por donde passaren, ni llevar, ni traer en su cabeça, ni en la de Pilotos, Maestres, ni passageros, ni otro alguno, ninguna mercancia en las Flotas en que fueren, ni en otras, *so pena de mi indignacion, y de perder la mitad de su hazienda, y los Navios, y hazienda que contrataren enteramente, en qualquier cantidad que sea. Y demas de lo sobredicho, queden inhabiles, como desde agora los inhabilito, de poder tener, ni obtener en ningun tiempo oficio qualquier que sea en la carrera de las Indias, ni otro ninguno de honor fuera dellas. Y esto demas de que los que contravinieren en ello sea visto aver incurrido en caso de menos valer.* 292

En terminos * de Derecho comun, y hablando de Naves ordinarias, ò onerarias, es esto tan cierto, que ninguna culpa, ni daño se imputa mas justificada- 293

men-

mente al Maestre, que el que resulta por averlas sobrecargado, como lo resuelve Stracha, alegando muchos textos, y Autores. [I] Y en duda se presume, que el naufragio sucediò por esta razon, como elegantemente lo dize, y prueva Lucas de Pena. [K]

294 Pero * en los de militar disciplina, y quando se trata de Naves presidiarias de armada, sube mucho el delito de punto, por la mayor importancia que ay de que estas vayan bien dispuestas para el intento. [L] Y porque vna de las primeras reglas militares enseña, que aya gran cuidado de escusar, y evitar todo lo que en la guerra terrestre, ò Naval pudiere ser de embaraço, como largamente lo prueva, y prosigue Baltasar de Ayala, [M] y otros, que tratan desta materia.

295 Y lo mostrò * con su exemplo Filipo Rey de Macedonia, no permitiendo que en su exercito huviesse carros, ni mas de vn moço de carga para cada soldado de a cavallo, y vno para cada diez de los de a pie. [N] Y Scipion, que no les consintiò llevar camas, y èl se recostava en vna de heno. [O]

296 Y mejor * Caio Mario, que estrechò la comida, y axuar de cada soldado, a lo que èl mismo pudiesse llevar con descanso, pendiente del cuento de su lança; de donde a los que asi cargan los llamaron, MVLOS MARIANOS, como Iulio Frontino, [P] y otros refieren.

297 En cuya * imitacion nuestra ley de Partida, [Q] instruyendo a los Adalides, aconseja, que lleven consigo muy poca car-

I *L. vnica, C. ne quid oneri pub. lib.* 11. *l. qua actione, §. sed si quis, l. si servus, §. si mulier, l. si ex plagis, §. in clivo*, vbi glos. *D. ad leg. Aquil. l. qui insulam, §. qui mulas, D. locati, l.* 1. *§. si propter, D. si quadrup. paup.* Bart. *in l.* 1. *C. de cursu publ.* Corset. *in sing. verb. Onus*, Stracha *d. tract. de mercat. tit. de naut.* 3. *part. nu.* 13. Hevia *d. cap.* 12. *num.* 24.

K Luc. de Pena *in d. l. vnica*, per tex. ibi, & alia iura *sup.* citata, vbi inquit: *Propter suppositum onus in dubio naufragium factum censeri*, & citat glos. *in rubric. de naufragio, eod. lib.* & sequitur Stracha *sup. num.* 14. vbi dicit: *Hæc notanda esse, quia quotidiana sunt.*

L *Cap. vbi periculum, de elect. lib.* 6. cum alijs, de quibus *sup. num.* 26.

M Aiala *de iure, & offic. belli, lib.* 3. *cap.* 1. *nu.* 6. vbi agit de cura recidendorum impedimentorum, quibus maximè agmen gravari solet.

N Aiala *sup. Vehiculorum vsum interdixit, equitibus non amplius quam singulos calones habere permisit, peditibus verò denis singulos qui molas & funes ferrent.*

O Aiala *supra.*

P Iul. Frontin. *lib.* 4. *stratagm.* his verbis: *Caius Marius recidendorum impedimentorum gratia, quibus maximè exercitus agmen oneratur, vasa & cibaria militum in fasciculos aptata furcis imposuit, sub quibus & habile onus, & facilis requies esset, vnde & in proverbium tractū est MVLI MARIANI*, &c. Plutarch. *in vita Marij*, Fest. Pomp. *in voce, MVLI MARIANI.* Erasm. *in eod. adag. pag. mihi* 1550. & alij passim.

Q *L.* 1. *vers. E porende, tit.* 22. *par.* 2.

carga, como lo hazian los antiguos: *Que por el grand sabor que avian de fazer mal a sus enemigos, llevavan sus viandas toxadas en arguenas, ò en talegas, quando iban en las cavalgadas, è non queriã levar otras bestias. E esto fazian por ir mas aìna, è mas encobiertamente; è quanto mas honrados eran, tanto mas se preciavan, è se tenian por mejores en saber sofrir afan, è passar con poco en tiempo de guerra. E porque su vianda levavan assi como sobredicho es, llamaronlo despues talega,*&c.

Y a esto * mirò Ciceron, [R] quando celebra à los soldados Romanos, por la facilidad con que se sujetavan a llevar estas cargas; porque en ellos (dize) no se tiene por peso el escudo, espada, y morrion, sino por parte de sus miembros, como lo son los ombros, braços, y manos. 298

Y Quinto * Curcio [S] cuenta del Magno Alexandro, que viendo que su exercito caminava impedido con las riquezas, y despojos de las vitorias que avia alcançado, reservando lo muy forçoso, mandò traer ante si, y quemar lo restante, començando por lo que a èl le tocava; teniendo por mejor padecer esta perdida, y jactura, que la del buen govierno, y enseñança de la milicia. 299

R Cicer. 2. *Tusculan. Nostri exercitus vnde nomen habent vides: deinde qui labor, quantus agminis: ferre plus dimidiati mensis cibaria ferre si quid ad vsum velint, ferre vallum. Nam scutum, gladium, galeam in onere nostri milites non plus numerant, quam humeros, lacertos, manus. Arma enim membra militis dicunt*, &c.

S Q. Curc. *lib.* 6. sic concludens, ibi: *Vt potius sarcinarum, quàm disciplinæ iactura fieret.*

§. XI.

§. XI.

POR NO AVER LLEVADO lleno, y efectivo el numero de los ſoldados, Artilleros, y Marineros, ni ſer los que fueron tales como devian.

300 EN el miſmo * cargo ſegundo ſe apunta otra culpa, que deſde ſu principio podia ſer proноſtico del mal ſuceſſo que huvo. Y es, que demàs de aver llevado el General cinco, ò ſeis criados actuales ſuyos, que acudian a ſu ſervicio, y cocina, con plaças de ſoldados, y ſueldos de ſu Mageſtad, ſin acudir a la obligacion dellas; llevò tambien, ò conſintiò embarcar, y llevar pocos Artilleros, que fueſſen efectivos, ſino ſaſtres, çapateros, y otros oficiales mecanicos, totalmente ignorantes de la artilleria. Y los ſoldados eran paſſageros, que iban a las Indias; y a la buelta, los que venian a Eſpaña. Eſte proprio cargo es el ſegundo del Almirante, y contra ambos eſtà probado con infinitos teſtigos, como parece por el proceſſo, y por los que vàn apuntados en el Memorial.

301 Donde * tambien ſe ponen fol. 6. 7. y 8. los muchos capitulos de ſus inſtrucciones, que en eſto contravinieron; por los quales ſe les ordena, que procuren con gran cuidado, vayan llenas todas las plaças, y ſea gente vtil, y efectiva la que las ocupare, y que hagan que ſe examinen

en los oficios para q̃ cada vno fuere assen tado, para que sean los que convienen; de manera, que no vayan passageros en nõbre de marineros, sino que hagan que tambien lleven armas, porque ayuden en lo que se ofreciere; pero no les asienten plaça de soldado, Artillero, ni Marinero, ni otra ninguna, ni se les dè racion por cuenta de la Averia, so pena de cinquenta mil maravedis, y de pagar a la Averia el sueldo, y raciones que se huvieren gastado con los tales passageros.

La qual orden, y * prohibicion, es muy conforme a Derecho comun, y buena razon. Porque importa mucho en la guerra, que no se defrauden las plaças, y sueldos de los soldados, cuyas listas por esta razon de aver de estar siempre cabales, y prontas, se alçaron con el nombre de NVMEROS, como alegando muchos textos, y Autores, lo refiere Brissonio. [T] 302

Y asi * el Emperador Iustiniano [V] tiene por feo, y grave delito en los Capitanes hazer grangeria de las plaças que faltan, ò sueldos que ahorran, y dexar por este respeto sin guarda cõpetente la tierra, y manda que buelvan lo que asi llevaren quatro doblado, y sean privados de los oficios. 303

Y Tiberio * Deciano, [X] y Pedro Bellino le ponen entre los que cometen los Capitanes. Y Pedro Herodio alegando a Tito Livio refiere, [Y] que L. Posthumio, varon Consular, fue condenado, porque siendo General de vn exercito, se avia valido del trabajo, y servicio de algunos soldados para que le labrassen vna heredad. 304

T Brisson. & Kalin. *de verb. iur. verb. Numeri*, ibi: *Numeri pro albo in quo lecti milites conscribuntur*, & ibi: *Quo factum est, vt numeri pro societatibus, ordinibus, turmisque militum reciperentur, l. 2. §. exercitum, D. de his qui not. infa. l. 8 §. veterani D. de procurat. cum alijs, &c.*

V *L. vltim. vers. Pro limitaneis, C. de offic. Præfect. Africæ*, ibi: *Et nullum audeant Duces, aut tribuni commeatalem de ipsis dimittere; ne dum sibi lucrum student conficere, incustoditas nostras relinquant provincias. Nam si vsurpaverint aliquod lucrum de eorum emolumentis sibi adquirere hoc non solùm in quadruplum iubemus publico dependere, sed etiam dignitate eos privari*, &c.

X Decian. *lib. 7. crimin. cap. 15. nu. 65.* Bellin. *de re militar. par. 8. num. 11. &* 12. ibi: *Duces delinquunt, dum numerum militum mentiuntur, & eorum qui non sunt stipendia recipiunt.*

Y Petr. Herod. *lib. 10. rer. iudic. tit. 8. cap. 3. Lucius Posthumius Consularis, quoniam cùm exercitui præesset, in suo agro vsus esset opera militum, damnatus est. Nam destinatam esse Reipub. non sibi, perindeque esse ac si quis in rem suam re sacra, aut privatus pecunia publica vteretur.*

dad. Iuzgando, que el convertir en aprovechamientos particulares, lo que estava destinado para el servicio publico, era como robar las cosas publicas, ò sagradas.

305 Y en terminos * del Alcaide de vn Castillo, lo dize nuestra ley de Partida por estas palabras: [Z] *Tener deve el Alcaide en el Castillo Cavalleros, Escuderos, è Ballesteros, è otros omes de armas, quantos entendiere que le conviene, ò segund la postura que toviere con el Señor.* Donde Gregorio Lopez [A] añade, que si ay numero cierto, y señalado, no se puede faltar dèl, y si no le ay, ha de tener el Alcaide todos los que pidiere la necessidad de la guarda, y defensa del Castillo que tiene a su cargo.

306 Y en otra * parte, [B] que no se escusa el Alcaide con alegar violencia, ò caso fortuito, quando precediò culpa suya, en no aver tenido los soldados, municiones, y vituallas que estava obligado, que es lo que primero avia dicho Oldrado, y arriba apuntamos.

307 Y tenemos * vn exemplo notable en la Cronica del señor Rey Don Alonso el Onzeno, [C] donde agravando la culpa de Vasco Perez, Alcaide de Gibraltar, en aver entregado aquella Fortaleza à los Moros, dize que procediò desta cudicia de vsurpar para si los sueldos, y raciones de los soldados, que estava obligado a tener. *Y Vasco Perez tenia hecho concierto con el Rey su Señor de tener tantas compañias, que lo pudiessen muy bien defender, y èl por cobdicia de ganar los dineros que el Rey le dava para esto, tenia alli muy pocos*

po-

Z *L.9.tit.18.part.2.*

A Greg.Lop.*d.l.9. verb. Quantos entendiere*, ibi: *Nota quod si est conventum quot homines debeant teneri in custodiam castri, servanda est conventio. Etsi nihil est conventum intelligitur quod debet habere necessarios ad custodiam. Nam regulatur custodia secundùm custodiæ necessitatem, l. si vt certo, § custodiam, D. commod.*

B Idem Gregor.*in l.1.glos.10.tit.18 part.2.* Oldrad. *cons. 92. num. 2.* Vide *sup. num.247. & seq.* & Caballum *resol.294.num.286.*

C Chron.Alphons.XI.*c.119.fol.70.*

pobladores, y pocos defendedores, y estuvieron cercados cinco meses. Y en este tiempo avia de velar cada noche, y pelear cada dia, quando los combatian; y demas avian de labrar algunas cosas de lo que les derribavan con los engeños. Y Vasco Perez davales muy poca vianda, y con esto passavan muy gran premia, y mucho trabajo. Y Vasco Perez cuidando salir con su honra de alli, hazia mucho por mantener la costa de los hombres de su casa, y de vnos Moros que tenia, que eran de gran rendicion,&c.

Y no es * de menor, sino aun de mayor importancia, que los soldados, Artilleros, y Marineros que ocuparen las plaças que estàn señaladas, sean aptos para sus ministerios, y siempre que se pudiere expertos, y veteranos. Porque lo contrario antes es aumentar la costa, y embaraço, que la defensa. *Cà* (como en las armas dixo la ley de Partida [D]) *el arma de que el ome non se puede ayudar, mas faze embargo, que pro.* 308

Por lo qual * dize Vlpiano, [E] y vna ley de Partida, que el soldado se llama en latin, Miles; porque se escogia, y oy (si ser pudiesse) se avia de escoger de mil vno para este oficio. Y procurar que fuesse esforçado, y de Noble linage. Pues, como advierte Vegecio, [F] es justo que sea avẽtajado en èl, y en costumbres, a quien se ha de cometer la defensa de las Provincias, y la fortuna de la guerra. Y assi ponian mucho cuidado en esto los antiguos, como lo muestra el mismo Vegecio, y otros Autores. [G] 309

Porque * aunque es verdad, que se pue- 310

D *L.* 2. *tit.* 18. *part.* 2.

E *L.* 1. *§. miles, D. de militari testam. l.* 1. *tit.* 21. *part.* 2. *l.* 13. *cod.*

F Vegec. *lib.* 1. *de re milit. cap.* 7. *Quibus enim defensio provinciarum, & committenda est bellorum fortuna, & genere, si copia suppetat, & moribus debet excellere.*

G Idem Vegecius *dict. lib.* 1. *cap.* 2. *& seqq.* Ioann. de Platea, & Lucas de Pena *in l fin. C. qui milit. poss. lib.* 12. Aiala *de iure & offic. belli, lib.* 3 *cap* 4. Bellinus *de re militar.* 1. *part. tit.* 2. *& seqq.* Claud. Cotereus *de iure & privil. milit lib.* 1. *cap.* 3. *& seqq.* & Adam Contzen *lib.* 10. *polit. cap.* 20.

pueden assentar plaças a visoños, quando no se hallan veteranos, lo cierto es, que no conviene fiar a solos estos toda vna armada, ò exercito; y que valen, y obran mas pocos soldados viejos, y exercitados, que muchos visoños, y faltos de valor, y experiencia, que (segun la dotrina del mismo Vegecio, con quien concuerdan Egesipo, y Roberto Valturio) vàn como expuestos a la matança, y se turban de qualquier cosa, y piensan mas en la huida, que en la vitoria, [H] embaraçandose en la prosperidad para esta, y cõfundiendose en la adversidad para aquella, como sucediò en nuestro caso.

311 Y asi * las vitorias de Alexandro se atribuyen al singular valor, y esfuerço de quarenta mil soldados viejos, que le dexò bien instructos, y disciplinados Filipo su padre. Y lo mismo sucediò a otros insignes Capitanes, de quien haze mencion Bobadilla. [I] Y entre ellos a los dos muy dignos de poner entre los de la fama, Hernan Cortès, y Marques Don Francisco Pizarro, [K] que con tan poca gente pero bien disciplinada, y apercebida, desbarataron, y prendieron dentro de sus Reinos a los poderosos Emperadores Motezuma de Mexico, y Atabaliba del Perù.

312 Y siempre * se tuvo por dañoso el cargar de oficiales mecanicos, y gente de pueblo, y de passageros, que no tiene por blãco principal la guerra, ni sus ascensos, y solo la afectan por la comodidad de su navegacion, y passage. [L]

313 Ni ay disculpa * que quadre a llevar

por

H Idem Vegecius *d lib. 1. cap. 1 Longè enim pluris facienda est exercitatorum veteranorum parva manus, quàm indocta & belli expers multitudo quæ cædi exposita minima quæque formidat, & fugam magis, quàm gloriam meditatur.* Ægesip. *lib. 3. cap. 24.* relatus à Bobadilla *supr. Non tam numerus plurium conficit pugnã, quàm virtus paucorum; multitudo enim disciplinæ insolens, ipsa sibi est impedimento in prosperis ad victoriam, in adversis ad fugam* Idem habet Robert. Valtur. *lib. 7. de re militar. cap. 8.* ibi: *Putas in numeroso exercitu, Xerxis exemplo belli robur consistere?* &c.

I Bobadill *in Polit. lib. 4. cap. 1. num 6.* Aiala *sup. d. cap. 4 num.*

K Illescas *in histor. Pontific. lib. 6. §. 8. fol. 212.* vbi de Cortesio, *&* §. 14. *fol.* 337. vbi de Pizarro, Bobadilla *supra*, tetigi Ego *de Indiar. iure, lib. 1. cap. 5. num. 29 & 43. & lib. 2. cap. 4. num. 59.* & Franciscus Caro de Torres, sive quisquis ille est doctus & diligens vir, qui nuper historiam Ordinum Militarium retexuit, *lib. 3. cap. 2. §. 8.*

L Bobadilla, & Contzen. *vbi supra*, Livius *lib. 8. Silvarij & opifices minimè militiæ idoneum genus* Iustus Lipsius *lib. 5 politic. cap 8.* vbi damnat nostram formam delectus, his verbis: *Emunt militem, non legunt, ad sonitum tympani coeunt, ignoti inter se ignorantesque purgamenta vrbium suarum, quibus ob egestatem, & flagitia, maxima peccandi necessitudo est, assueti latrocinijs, bellorum insolentes.*

por Artilleros, y Marineros hombres no examinados, ni exercitados en estos ministerios, principalmente en Naves de Armada Real, y quando se peligrava tanto en la navegacion, y se tenia noticia de que andavan en las costas de las Indias tãtos enemigos. [M] Pues aun tenemos por dotrina llana, que deve pagar los daños el Maestre de qualquier Nave ordinaria, si puso en ella Pilotos, y Marineros menos idoneos, como por autoridad de muchos textos lo resuelve Stracha. [N]

Y Persio * nota, y reprehende [O] por 314
falta de respeto, y verguença, que se entregue la Nave a vn labrador con abarcas, que no sabe de mas aguja que la de su arado, se ponga la ballestilla en las manos, que acabaron de dexar la aguijada.

Pues el * adagio comun nos enseña, 315
que los çapateros no passen de sus chinelas, y cada vno se contenga en el arte que ha professado. [P] Y el Derecho establece, que sea castigado quien se mete, y ocupa en oficio que no le toca. [Q]

§. XII.

POR NO AVER HECHO muestras, ni alardes, ni exercitado los soldados, ni aun dado orden, y nombre para la Flota.

DE los cargos * quarto, y dezimo 316
resultan otras culpas no menos graves contra el General. Pues està deducido, y probado en ellos, que deviendo conforme a buena ley

M Carol.Scribanus *d.2.tom. cap.24. in princ.*ibi: *Quòd prima Ducum cura debet esse in militari delectu; an tyrones sint, an veterani, & in moribus, & institutis eorum cognoscendis nec tam numero quàm robore exercitum metiatur laboribus, inediæ, vigilijs assuetos deligat, eosque in primis quibus animus supra vires,*&c.

N Stracha *de mercator. tit.de naut.3. par.n.12. ex l.vtique in fine,de reivendic. l.si servum, §.si fornacarius, D. ad legem Aquil.* ibi: *Si negligens in eligendis ministris fuit l.nam & Servius, §.fin.de negot gest.*ibi: *Sed etiam quod imprudenter eum elegeris, vt quidquid detrimenti negligentia eius fecit, tu mihi præstes,* cum alijs, Hevia *in laberynth. lib.3. cap.12. num. 28.*

O Persius *satyra 5.*
Navim si poscat sibi peronatus arator
Luciferi rudis, exclamat Melicerta perijsse
Frontem de rebus.

P Erasm. *in adag. Ne vltra crepidam sutor:* & *Quam quisque novit artem, in hac se exerceat:*Horat.*lib.2.epistol.epist.1.*
Navem agere ignarus navis timet: abrotanum ægro
Non audet, nisi qui didicit, dare: quod Medicorum est
Promittunt Medici: tractant fabrilia fabri.
idem *lib.1.epist.14. ad Villicum.*
Quam scit vterque, libens, censebo, exerceat artem.

Q *L.in provincijs,C.de numerarijs.lib.12.l hac parte,* vbi glos.*C.de prox.sacr. scrin.lib.12.l.cõsulta Divalia,C.de testam. l.3.C.de fabricens.lib.11.*cum alijs traditis à Cabedo *decis.158.* & Dom.D. Ferdin.Pizarr.*d.disc.num.22.*

ley de milicia, y los capitulos de su instruccion, que alli se refieren, hazer visitas, muestras, y alardes, para ver si traìa cumplido el numero de las plaças de sus soldados, Artilleros, y Marineros, y exercitarlos, y adestrarlos de ordinario, para que estuviessen bien dispuestos en la ocasion, y darles orden en comun, y en particular de lo que avian de hazer en el viage. Ninguna cosa destas hizo, procediendo en todo, y navegando con tanto descuido, como si no tuviera recelo de enemigos. Y lo que mas es, aun no diò nombre a las Naos de su Flota, para que se conociessen por èl, y si con ellas se mezclasse alguna de los Cossarios, pudiesse ser preguntada. De que resultò, que aviendoseles mezclado vna vrca, que anduvo entre ellos vna noche, y vn dia para reconocerlos, y dar aviso a los Olandeses, no tuvieron traça para cogerla, ni cañonearla. Y dize Iuan Macho Piloto de la Almiranta, que aviendosela mostrado al Almirante, y certificado que era de enemigos, le dixo que le pidiessen el nombre; y el Almirante le respondiò: *Que nombre le hemos de pedir, pues no le traemos?* Lo mismo declara Don Alonso de Mesa Sargento de la compañia de la Almiranta, que es a quien tocava el tener el dicho nombre, y darle, si se huviera dado. Y contestan los demàs testigos. Y aun no lo niega el General, pues pretende escusarlo con ciertas salidas de poca sustancia, como parece por su confessiõ, y descargo.

317 Todo lo qual * en qualquier tiempo que sucediera, y se averiguara, era digno

de exemplar castigo, y demostracion, quanto mas cayendo sobre ello vna perdida de tan grande importancia, y de tan agravantes, y considerables circunstancias, como se han ponderado. [R]

318 Porque * quien ay que ignore, que el principal oficio de vn General consiste en dar, y guardar la militar disciplina, segun nos lo enseña Marciano Iurisconsulto, [S] y otros muchos Autores, que hizieron tratados particulares deste instituto.

Cuyo primer preceto, es cuidar con desvelo de lo que tiene a su cargo, como lo dize Silio Italico, [T] y lo mostrava * cõ 319
su exemplo el Emperador Carlo Magno; de quien refiere Eginharto, [V] que no solo despertava, sino se levantava cada noche quatro, y cinco vezes para requerir sus cuidados. Y Alexandro, que dormia con vna bola de bronce en la mano, teniendo debaxo de ella vna vacia del mismo metal, para que el ruido de su caìda le despertasse, si acaso le venciesse el sueño, de suerte que la soltasse. [X]

Y el hazer * ordinarias muestras, y 320
alardes, y exercitar, y prevenir los soldados, es cosa tan precisa, y obligatoria, que della tomaron nombre los mismos exercitos, como lo advierten nuestros Iurisconsultos, [Y] y Vegecio, referido por Pedro Bellino. Y antes de todos Xenophonte en persona de Cyro, y Polybio en la de Scipion.

Deste punto, * como tan cierto, y or- 321
dinario, escriven, y juntan muchas cosas a cada passo muchos Autores, [Z] principalmente Paris de Puteo. Afirmando, que los

R *L. aut facta 16. §. eventus, D de pœnis*, vbi probatur, *quod interdum delicta ex eventu aggravantur, vel diminuuntur*, Cuiac. *lib. 19. observation. cap* 10. & Tiraquel. *de pœn. temp causa* 52. *num.* 1. *& seqq.*

S *l. officium*, §. 1. *D. de re militar.* ibi: *Officium regentis exercitum, non solùm in danda, sed etiam in observanda disciplina consistit*: *l. nemo, C. eod. lib.* 12. vbi DD. Adam Contzen *lib.* 10. *polit. cap.* 22. Carol. Scriban. *in Polit. Christ.* 2. *part. cap.* 24. Aiala *de iure & offic. belli, lib.* 2. *cap.* 2. Cæpola *de Imper. milit. delig. vers. Pro Imperatore verò.*

T Silius *lib.* 3.

Turpe Duci totam somno consumere noctem,
O Rector Lybiæ, vigili stant bella magistro.

V Eginhartus *in vita Caroli Magni.*

X Evorens. *in exemp. tit. de somn.* Thesaur. *Aphorism. polit. lib.* 3. *cap.* 3. Bobad. *in polit. lib.* 4. *cap.* 2. *n.* 24. *& seqq.* & Valençuela *in discurs. polit.* 2. *part. consid.* 14. *num.* 10. *&* 11.

Y *L. fin.* §. *fin. de mili. testa. l.* 2. *D. de his qui not. infam.* Bobadil. *d. lib.* 4. *cap.* 1. *num.* 33. Tullius *lib.* 2. *Tusculan.* Petrus Bellin. qui refert Vegetium *de re milit.* 1. *par. tit.* 2. *in fin.* Xenoph. *in Cyripæd.* ibi: *Exercitum nunquam otiosum esse oportet sed in eo, vt vel noceat hosti, vel sibi necessaria paret, vel se militariter exerceat, semper occupatum.* Polyb. *lib.* 10. *Exercitum exerceri à Duce præsertim in otio oportet & dum residet in hybernis, aut castris* &c.

Z Vegetius *de re militar. lib.* 1. *cap.* 1. Quintil. *in milite Mariano*, Onosander *de re milit. lib.* 1. *fol.* 9 *pag.* 2. *& lib.* 3. *c.* 6 *fol.* 81. Ioan. de Platea per tex. ibi *in l. milites, C. de re milit. lib.* 12. *& in l si quis*, vbi glos. fin. *C. de domesticis, eod. lib.* Gregor. Lopez *in l.* 6. *tit.* 23. *par.* 2. vbi: *Quod Dux debet semper inquirere, & minari militibus, quod sint ad bella parati.* Redin. *de Maiest. Principis, verbo Non solùm armis, num.* 55. *&* 143. *& verb. Maiestatem, num.* 77. Bobadilla *d. lib.* 4. *cap.* 1 *num.* 5. *& seqq.* Paris de Puteo *in tract. de re milit. in princip.* Adam Contzen *lib.* 10. *polit. cap.* 24. Scribanus

los Romanos con solo este cuidado de exercitar, y no tener ociosa su gente, y conservar la militar disciplina, se hizieron señores del mundo; pues ni ellos eran de la grandeza de los Alemanes, ni mas en numero que los Franceses, ni de tantas fuerzas como los Españoles, ni tan prudentes como los Griegos.

nus *vbi sup. pag.* 355. Caballus *resolut.* 294. *num.* 1. *&* 2. Aiala *de iure & officio belli lib.* 3. *cap.* 1, Cæpola *vbi supra num.* 19 *&* 20.

322 Y no lo olvidaron * las leyes de nuestras Partidas; vna de las quales [A] dize: *Que los Cabdillos es menester que sean sabidores, è maestros de fecho de guerra, non tan solamente en sofrir los trabajos, è los peligros que della vienen, mas aun que sepan mostrar a los otros omes como la han de fazer. E en que manera se deven cabdillar, è vsarlos a ello ante que el fecho comiencen, porque quando en èl fueren, que sean apercebidos, è sabidores de como han de fazer.*

A *L.* 5. *vers. E sabidores, tit,* 23. *part.* 2.

Y otra: [B] *E otrosi deven saber ferir con las armas que traxeren, en la manera que entendieren que mas aina podràn matar, ò prender a sus enemigos. E todas estas cosas deven ellos vsar por si, è los Cabdillos fazer que las fagan. Porque el vso les faze ser sabidores de todo esto que dicho avemos. E demas faze las cosas graves tener por ligeras. E sobre todo faze los omes ciertos de las cosas que han menester, è deven fazer. E aun demas que son mejor mandados a sus Cabdillos. E porende los que estas cosas non vsassen, sin el daño que rescibirian por su culpa, develes el Rey dar tal pena, segun el mal que viniere por el yerro que ellos fizieron.*

B *L.* 8. *ad finem, d. tit.* 23. *part.* 2. cuius meminit Bobadilla *d. lib.* 4. *cap.* 1. *n.* 5. *littera F.*

323 Las quales * leyes se pudieron sacar de lo que el Emperador Iustiniano [C] escri-

C Iustinian. *Novel. Constit.* 16. *Curã autem habebit, vt milites quidem bellicis exercitationibus meliores & alacriores efficiat, paganos verò per legem componat, vt iusti ab omni improbitate immunes reddantur.*

viò al Pretor de Tracia, ordenandole, que tuviesse gran cuidado de exercitar los soldados en cosas de guerra, para que cõ esso se hallassen mejores, y mas animosos para emprenderla, o de las insignes palabras de Casiodoro, [D] en persona de el Rey Theodorico, donde dize: Que quien no se industria, y previene en el modo, y arte del batallar, no lo podrà aprender, quando la ocasion lo pidiere. Y que es impossible que en vn trance subito, y apretado, dexe de tener pavor a las armas, quien no tiene confiança nacida de la experiencia de que sabrà manejarlas, por averlas exercitado.

No lo * avia dicho peor Seneca, [E] quando dà por rendidos, y postrados a aquellos, a quien cogen de repente los enemigos. Y por el contrario juzga, que tendran valor, y animo para esperar sus golpes, y resistirlos, los que ya antes de la guerra se hallaron exercitados, y apercebidos para la guerra. Porque es grave de sufrir el trabajo, y fortuna, si es repentina; pero quien siempre la espera, con mayor facilidad la sostiene. 324

La verdad, * y certeza de tan graves sentencias experimentamos con mucha costa, y dolor nuestro en el caso presente; pues por esta falta de exercicio, prevencion, y advertencia, en viendose en el, todo fue confusion, y temores, de los quales (como muy bien advierte Natal Comite [F]) no pudieron causarse sino desgracias, y calamidades, dañosas para toda la Flota, y especialmente para el General, Almirante, Capitanes, y demàs Oficia- 325

D Casiod. lib. 1. variar. epist. 4. *Ars enim bellandi, si non præluditur cum necessaria fuerit, non habetur. Discat miles in otio quod proficere possit in bello. Animos subitò ad arma non erigunt, nisi qui se ad ipsa idoneos, præmissa exercitatione confidunt.*

E Seneca *de consolat. ad Albin. cap. 5. Hostium adventus eos prosternit, quos inopinatè occupavit. Atqui futuro se bello ante bellum paraverunt, compositi & adaptati primum qui tumultuosissimus est, ictum facilè excipiunt. Illis gravis ipsa fortuna est, quibus est repentina, facilè eam sustinere potest, qui semper expectat.*

F Natal. Comes *lib. 8. histor. Timiditas non solùm est calamitosa exercitui, sed etiam Præfectis & Signiferis, & militaribus Magistratibus, quorum munus est, vel cæteros à turpitudine fugæ retrahere. Vbi enim de summa rerum agitur, de salute populorum, de conservando Imperio non satis honesta est timiditatis, aut inscitiæ excusatio; neque valida, quod illa æquè ac proditio multos in perniciem trahat. Ita fit, ut qui bellicis rebus imperitos præficiunt, cum suarum rerum detrimento intelligant, gubernandi munus solis sapientibus convenire.*

cia-

ciales della; cuyo oficio, y cuidado deviera ser el que se ha referido, y no faltar, y auyentarse con los demàs, sino antes animarlos, y detenerlos. Porque en ocasion de tanta importancia, y en que se aventurava el bien publico, y la reputacion, y conservacion de todo vn Imperio, no es bastante escusa la del temor, ignorancia, ò inadvertencia; antes esta ha sido muchas vezes la condenacion, y destruicion de algunos Generales, porque se juzga por especie de PRODICION, y sirve de que escarmienten los que los nombran, aviendo llegado a conocer, en grave daño suyo, que esta arte de governar solo conviene a hombres prudentes, y expertos.

326 Pero * que mucho que faltasse en esto, quien (como arriba apuntamos) aun no tuvo cuidado, ni advertencia de dar el NOMBRE a las Naos de su Flota, y conserva, con que en ocasion como la que se ofreciò de la vrca, pudieran conocerse, y recatarse de las contrarias. Cosa que no la dexa de hazer nadie que navega, ò està con temor de enemigos, aunque sea en fronteras, y presidios de tierra, como citando a otros, lo trae Bobadilla. [G] Y lo insinua vna ley de Partida, refiriendo la importancia, y provechos que suelen resultar de semejantes señales.

327 Y es muy * conveniente para conocer los designios del enemigo, y que èl no pueda penetrar los nuestros, que es vno de los primeros, y mas importantes precetos de la milicia, como elegantemente lo advierte Iulio Frontino, [H] y Carlo Scrivano. Y por ventura, si en esta ocasion

G Bobad.*lib.*4 *politic.cap.*2. *num.*24. vbi: *Quod hoc nomen vocabatur* TESSERA, vt *in comment.Cæsar.lib.*6. Livius *lib.*7. & 9.*decad.* 1. & *alibi sæpè*, Vegec.*lib.*3.*c.*5. Decia.*lib.*7.*crim.c.*17.*nu.*35. *l.*9. *tit.*23. *part.* 2. Adam Contzen *lib.*10.*polit.c.*34.*n.*8. & 9. vbi plura de huius *tesseræ* vtilitate, & de differentia antiquæ & nostræ, & *cap.*50. *nu.* 4. vbi agens in terminis de navalis belli ratione, ita inquit: *Si hostes noctu appareant, navis quæ eos animadvertit, signum dat. Navium enim tessera magna cura datur ad occasum Solis simulque ortum, naves omnes veniunt salutatum Ducem in prætoria accipiunt autem vesperi tesseram, quod si tempestate impediantur, habet quisque Navarchus scriptas totius hebdomadæ tesseras, quas distribuunt.*

H Frontin.*lib.*1.*de stratag cap.*2. Carol.Scriban.*in Politic. Christ lib.*1.*cap.*34.*per tot.* vbi affirmat: *Maiores plerunque triumphos ab hostilium molitionum cognitione, quàm ab armis & ferro venisse. Maioraque damna ex hostilium consiliorum ignoratione, quàm è valido milite accepta*, &c. Vide plura alia apud Contzen *vbi sup.cap.*51.*per totum.*

sion

sion no huviera faltado, se cogiera la vrca, y se estorvara que ella no pudiera llevar a los enemigos nueva de nuestra Flota, y q̃ nosotros, advertidos de que aguardavan, pudieramos tomar acuerdo mas acertado.

Mas en * despreciando, ò olvidando 328
los precetos militares, no puede aver cosa que suceda bien, antes todas se van despeñando, y la ruina de las vnas lleva tras si las demàs, y el soldado no obedece las ordenes del Capitan, ni el Capitan las del Tribuno, ni el Tribuno las del Legado, ni el Legado las del Consul, ni el Maestre de Campo las del Dictador. Nadie teme, ni respeta à Dios, y a los hombres, ni guarda los edictos Reales, ni las vanderas, puestos, y lugares que se les han señalado. Y todo se convierte en desorden, y confusion, y en vna ciega, y aventurada milicia, como heroicamente lo declamò Lucio Papirio Dictador de Roma en Tito Livio, [1] quando acusò a Quinto Fabio Maximo Ruliano, Maestro de la Cavalleria, porque contra lo que èl avia mandado, y con dudosos agueros avia sacado el exercito, y dado batalla à los Samnites, aunque bolviò della vencedor, y triunfante, caso bien diferente del nuestro.

(†)

1 Livius *lib.8. decad.* 1. Petr Herod. *lib.10.tit.4.cap.15.* Aiala *lib.3.cap.2.* verba Livii sic habent: *Nec ei, qui adversus edictum suum, turbatis religionibus, ac dubijs auspicijs pugnasset, quicquam ex iusta pœna remissurum. Polluta semel militari disciplina, non militem Centurionis: non Centurionem Tribuni: non Tribunum Legati: non Legatum Consulis: non Magistrum equitum Dictatoris parere imperio. Neminem Deorum, neminem hominum verecundiam habere: non edicta Imperatorum: non auspicia servari: sine commeatu vagos milites in pacato, in hostico errare: nec discerni interdiu, nocte, æquo, an iniquo loco, iussu aut iniussu Imperatoris pugnetur. Non signa, non ordinis servari: postremo, latrocinij modo, cæcam & fortuitam militiam esse pro solemni, esse pro sacrata.*

§. XIII.

POR NO AVER LLAMADO a consejo, ni tenido, ni executado alguno que bueno fuesse en esta ocasion.

329 AVNQVE son * tan graves, y sin escusa las culpas, y descuidos que se han ponderado, pareceràn mayores las que se refieren, y pruevan en los cargos onze, doze, y treze. Pues consta por lo que en ellos està deducido, y averiguado con infinito numero de testigos, que el General, aunque tuvo noticia en siete de Setiembre de que andava la vrca Olandesa, de que se ha hecho mencion, entre las Naos de su Flota, y se certificò que era de enemigos, por averla visto, y porque se lo afirmaron asi Hernando Guerra, y otras personas, no solo no hizo diligencias para que la siguiessen, y caòneassen, sino que la dexò salir libre; disparando pieças por ampolletas para llamar a los suyos, y se estuvo jugando a la setentona. Y lo que mas es, en toda aquella noche, ni en el dia siguiente ocho de Setiembre, en cuyo amanecer se fue descubriendo la Armada enemiga, no hizo junta, ni llamò a consejo, ni diò orden alguna à la Almiranta, y demàs Naos de su Flota, y Conserva, de lo que avian de hazer, llevandolos a todos en gran confusion, hasta las tres de la tarde, poco mas, ò menos, que puso vna vandera de consejo.

sejo. Pero sin disparar pieça, ni arriar las velas, la bolviò a quitar luego, y puso vn joanete mayor a su Capitana, con que prosiguiò su navegacion a toda priessa al Puerto de Matanças, donde varò, y se perdiò, por ser Puerto que èl, ni su Piloto mayor, ni otro alguno de los que llevava consigo no le tenian sabido, sondeado, ni conocido, y se dexaron guiar, y llevar a èl, por solo el dicho de Tomas Fernandez, vn Marinero de poca sustancia, por otro nombre llamado Agujetas, que venia preso en la dicha Capitana, y dixo que le sabia.

Estos cargos * se agravan, por ser to- 330
talmente contrarios a los capitulos de la instruccion, que en el Memorial en principio de cada vno vàn referidos. Y el 22. dize, que si los Generales entre las Naves de su Flota reconocieren alguna enemiga, la procuren rendir, y castigar, conforme a lo que merece su atrevimiento. Y el 89. que en teniendo nueva de enemigos en la mar, hagan junta con la gente de su Armada, y Flota, y traten de la derrota que pueden tomar, para no encontrarse con ellos, y aquella sigan, ò arriben a alguna parte, donde entendieren que podràn mejor defenderse.

De los * quales capitulos no se puede 331
admitir ignorancia en el General, ni en otros Ministros de la Flota, y Armada, pues seria torpe cosa alegarla, siendo las leyes de su cargo, y oficio, y aviendo jurado de guardarlas, y executarlas, como en otro proposito lo dixo nuestro Iurisconsulto Pomponio.[K]

K Pompon. *in l.2.* §. *Servius autem, D. de orig. iuris*, ibi: *Turpe esse Patritio, & Nobili viro causas exoranti, ius in quo versaretur, ignorare*, Bobadilla *in Polit. lib.4. cap.2. num.31.* Cæpola *de Imper. milit. delig. §. scientia, num.1.* Vasconcel. *del Arte militar, 1. part. fol.1.* & quòd omnes Magistratus debeât leges sui muneris scire, & eis tenaciter adhærere, quia eas iurant, latè idem Bobadilla *lib.1. cap.6. num.22.* & in materia Nautica: *Quòd imperitia culpæ annumeretur*, & alia ad propositum Stracha *tit. de nautis, 3. par. num.32. &* 33.

Y

Y porque quando ellas faltaran, la
misma obligacion de su titulo le amones-
332 tava que asi lo hiziesse. Pues * segun la
sentencia de Tacito, [L] la razon, y conse-
jo son las artes proprias de vn Capitan
General, en que se comprehende, asi el
que èl ha de tener por su buen juizio, y
seso, como el que ha de recibir de otros,
que se le puedan dar.

333 Y asi * Agesilao, referido por Sto-
beo, [M] siendo preguntado: Que seria lo
que mas le ilustrasse? Respondiò, que ser
animoso, y osado contra los enemigos, y
de buena razon, y consejo, quando la
ocasion se ofreciesse.

Copula, que la juzgò por dificultosa
Salustio. [N] Pero por esso mas digna de
ser procurada, y estimada. Como lo ad-
334 vierte * nuestra ley de Partida, [O] requi-
riendo: *Que los Emperadores se aconsejen
en fecho de guerra, con los omes honrados, è
con Cavalleros, è con los otros que son sabi-
dores della, è que han a meter hi las manos,
quando menester fuere,* &c. Y otra mas en
terminos, [P] que tratando de las partes
que han de tener los Generales, ò Caudi-
llos de tierra, ò de mar, desea en ellos, *es-
fuerço, è maestria, è seso. Cà por esfuerço se-
ràn cometedores, è por la maestria maestros
de fazer la guerra, guardando a si, è faziẽ-
do daño a sus enemigos. E el seso les farà
que obren de cada vna destas, en el tiempo,
è en lugar que conviniere.*

335 Esto mismo * requieren otras [Q] (aun
con mas particularidad) en el Alcaide
que tiene a su cargo la defensa de vn Cas
tillo. Y en los Almirantes, Capitanes, y

L Tacit *lib. 2. hist. Ratio & consilium sunt propriæ Ducis artes.* Cæpola *de Imper. milit deleg. in princ. Hæ sunt virtutes Imperatoris, labor in negotijs, fortitudo in periculis, industria in agendo, celeritas in conficiendo, consilium in providendo.*

M Stobæus *serm. 1. Agesilaus percontatus, quid Ducem belli præcipuè exornaret: respondit: Adversus hostes audacia, & in oblata opportunitate, ratio & consilium.*

N Sallustius *in Iugurth. Difficile in primis est & prælio strenuum esse, & bonum consilio.* Poet.:

Consilio, manuque potens, quorum copula rara est.

O *L. 4. in fine, tit. 1. part. 2.* Redinus *de Maiest. Princip. verb. Non solum armis num. 28. & seq.* Bobad. *d. cap. 2. num. 30.* Conducunt carmina Claudiani *de bello Getico:*

——— Ductorque placebat,
Non qui præcipiti traheret simul omnia casu,
Sed qui maturo vel læta, vel aspera rerum
Consilio momenta regens, nec tristibus impar,
Nec pro successu tumidus, spatiumque morandi,
Vincendique modum, mutatis nosset habenis.

P *L. 5. tit. 23. part. 2.*

Q *L. 13.* ibi: *Sabiduria grande è seso hã menester los omes en defender los Castillos* & *l. 14.* ibi: *Ingenioso deve ser el Alcaide, tit. 18. par. 2.*

Noacheros, que governaren Flotas, ò Armadas. [R] *Porque han de ser de gran esfuerço para fazer daño a sus enemigos, y sabidores de conocer la mar, è los vientos, è el cambiamiento de los tiempos, è las Islas, è los Puertos, è las aguas dulces que hi son, è las entradas, è las salidas para guiar sus Navios en salvo.*

De donde resulta, * que quien no es 336
cuerdo, y constante en sus consejos, ni prevenido en saber pedir, y seguir los agenos, facilmente pone en ruina su persona, y exercito, como lo enseñò Tacito, [S] refiriendo el exemplo de Peto, desbaratado por Vologesio.

Y Bartolome Cepola, * Pedro Grego- 337
rio, Bobadilla, [T] y otros muchos Autores, concluyen, que vale, y obra mas en la guerra el selo, prudencia, y buen consejo en las ocasiones, que el esfuerço, ò el numero de muchos soldados. Porque como se dize en los Proverbios, [V] los buenos pensamientos se afirman con los consejos, y estos son el governalle de la guerra. Donde su doctissimo Comentador [X] explica esto maravillosamente.

Y refiere * con Stobeo, que pregun- 338
tandole vna vez à Alexandro, como avia conquistado casi todo el Orbe en tan breve tiempo? Respondiò, que con los buenos consejos, y con eloquencia, arte, y prudencia. [Y] Lo qual suele ser bastante para vencer, y contrastar la mala fortuna; como lo dize Tito Livio, [Z] y con exemplos de Cesar, Pompeyo, y otros valerosos Generales, lo prueva Luis Mendez de Vasconcelos.

R *L.* 1.3. & 5. *tit.* 24. *part.* 2. Scriban. *in Politic. Christ.* 2. *par. cap.* 24. *num.* 37. *Fuit hoc semper magnorum Imperatorum, vt locorum, fluminum, montium, viarum, nemorum, rerumque aliarum omnium cognitionem haberent.* Vide latè Vegec. *lib.* 4. *de re milit. cap.* 42.

S Tacit. *lib.* 15. *Annal. Qui Imperator exercitus, neque in suis, neque in alienis consilijs constans est, facilè se ipsum, & exercitum evertit.*

T Cæpol. *de Imperat. mil. dilig.* §. *virtutis in tom.* 16. *tract. Doct. fol.* 315. Pet. Gregor. *lib.* 11. *de Rep. cap.* 2. Bobad. *d. lib.* 4. *cap.* 2. *num* 30. Onosander *lib.* 1. *de re milit. fol.* 6. *pag.* 2. Aiala *de iure bell lib.* 2. *cap.* 3. Alava *de re milit. lib.* 1. *fol.* 52. Ioann. Magn. *lib.* 4. *hist. Goth. cap.* 20. Eruditiss. Dom. Gregor. Lop. Mader. *de excellent Hispan cap.* . *nu.* 1. & latissimè D. Valençuela *in discurs. stat & bell. par.* 2. *consid.* 11. *num.* 51. & *seqq.* & Dom. D. Ferd. Pizarr. *in suo discurs. milit num.* 28. & 30.

V Proverb. 20. *vers.* 18. *Cogitationes consilijs roborantur, & gubernaculis tractanda sunt bella, id est prudentia & consilio,* vt interpretatur Simancas *lib.* 9. *de Republ cap.* 17. *num* 1.

X Illustriss. Dom. P. D. Ferdin. Quirinus de Salazar, electus Episcop. Malacitan. ob religionem, prudentiam in rebus agendis, & consulendis, & ob eximiam eruditionem omni laude dignissimus.

Y Stobæus *serm* 54. *Alexander rogatus aliquando, quonam modo tam brevi tempore orbem debellasset? Consilijs (inquit) eloquentia, & arte Imperatoria.*

Z Livius *lib.* 2. *decad.* 3. Vasconcel. 1. *part. del Arte militar, fol.* 175.

Y

339 Y no le podrà * ſervir de diſculpa al General lo que alega en ſu deſcargo, y declara en ſu confeſsion, conviene a ſaber, que yà llamò a conſejo, y hizo junta con los que venian en ſu Capitana, y ſe tuvo por mayor parte, por parecer mas acertado el ir a Matanças, porque les tenia el enemigo cogido el camino de la Habana con dos eſquadras. Porque a eſto ſe ſatisface de muchas maneras.

340 La primera, * que quando llegò a hazer eſta junta, fue ya muy tarde, y a viſta del enemigo, aviendo paſſado mas de vn dia que reconocieron ſu vrca, y apenas durò vn quarto de hora la junta, ni ſe pudo conferir en ella coſa de importancia; porque la turbacion tenia impedidos los animos, como los teſtigos lo declaran, y lo apuntamos en otro lugar. [A] Y con exẽplos ſacados de la experiencia, lo prueuan Procopio, y el Guichardino, [B] diziendo, que el temor entontece el entendimiento, y ciega los ojos, y no dexa que diſciernan, y eſcojan lo mas conveniente. Antes, como añade Zonaras, [C] el rumor del vulgo turbado, ſe mezcla con el conſejo de los prudentes, y la confuſion, y voceria no da lugar a deliberacion, ni execucion de coſa acertada.

A *Supra n. 155. cum ſeqq.* vbi de damnis ſeri conſilij: de quo vide plura apud D. R. Valencuel. *d. diſcurſ. ſtat. & bell. par. 2 conſider. 1. nu. 46. & ſeqq.*

B Procop. *lib. 2 de bello Perſ. Timor mentem agens attonitam, non ſinit vtiliora decernere,* Guiciardin *lib. 3. hiſtor. Metus mentem, oculoſque hominum obtundit.*

C Zonaras 3. *hiſtor. In publico metu conſilia prudentium, & vulgi rumor iuxtà audiuntur.*

341 Que es * propriamente lo que paſsò en nueſtro caſo, pues ſiendo muchos de parecer, que ſe continuaſſe el viage a la Habana, donde era veroſimil que entraran en ſalvo, por tener el viento favorable, como con efeto entraron algunos Navios, que fueron de aquella buelta. Y aviendo votado en eſta conformidad el

Dotor Alonso Vazquez de Cisneros, Oidor de Mexico (persona de las letras, y prudencia que es notorio) y contradicho el ir a Matanças, ni quemar la Flota, y tesoro de su Magestad, no aviendo aun visto la cara del enemigo, y que era mejor morir peleando. Y el Capitan Don Francisco de Noboa sido de parecer, que desembocassen la Canal de Bahama, y arribassen a Puertorico, se oyò vna voz por vna portañuela de la Camara de popa, donde se assomò el dicho Agujetas, que dixo, que èl les llevaria al de Matanças; y essa se siguiò, como venida del Cielo, sin proseguir mas en los votos, y conferencias, ni disponer, ni prevenir nada que importasse, aun para aquello mismo que iban a executar. Siendo asi, * que los que 342
goviernan, no se han de dexar llevar por vozes, y clamores del vulgo, [D] y mucho menos de vn hombre delinquente, y de tan poca importancia.

La segunda, * porque el consejo que 343
deviò juntar, y tomar, conforme a Derecho, y sus instrucciones, * no era de solos los que iban en su Capitana, sino tambien del Almirante, y Capitanes, y Pilotos, y hombres de cuenta, que venian en las demàs Naos de su Flota, y para este efeto los avia de llamar, y aguardar, ò passar en chalupas a requerirlos. Y nada desto hizo, como consta por el processo. Y lo que es peor, aun no les embiò a dezir la resolucion que avia tomado. De suerte, que todos la estrañaron, y dixeron, que iba à perderse.

Y en particular * el Almirante, y de 344
oidas

D *l. si privatus* 17. *D. qui & à quib. l. Divo Marco*, vbi Bald. *C. qui manu. pos. cap. Osius, de elect.* & glos. *in c. 2. eod.* cum traditis à Cuiacio *lib. 2. observat. cap. 22.* & Pet. Herod. *rer. iudicat. lib. 5. tit. 19.*

* Et vltra instructiones, idem disponitur *in l. 147. & 153. tit. 14 lib. 3. Recopil. legum Indiarum, in summario Dom. D. Roderic. ab Aguiar*, donde no solo se manda que se junten, è intervengan las personas que aqui se refiere, sino que los votos de las juntas de guerra, ò navegacion, se escrivan en el libro del acuerdo ante el Escrivano mayor. Y aun para solo aver de hazer alguna echaçõ, ò alijaçon, requiere lo mismo la ordenança 199. de que haze mencion Iuan de Hevia *en su laberynt. lib. 3 cap. 13. num* 4. Et generaliter, que en todas las cosas graves, y ponderosas de paz, ò guerra se ava de hazer junta, y consejo de muchos, y Cabildo abierto, si conviniere, vide Ioan. Garciam *de nobilit. gloss. 3. §. 2 num. 8.* vbi citat bonum tex. *in l. fin. C. de vendend. reb. civit. lib. 11.*

oidas suyas muchos testigos, declaran, que se quexava del General, diziendo:[E] *Valgame Dios, valgame Dios: Es possible que el General no espere, para que todos tratemos de lo que mas cōvenga?* Y que despues, quando a hora de las tres de la tarde se reconociò claramente, que la Capitana iba governando al Puerto de Matanças, no lo tuvieron por buen acuerdo, ni resolucion acertada. Y el dicho Almirante dezia: *Valgate el diablo el hombre, pues para que efeto nos quieres llevar a Matanças? Valgate el diablo, yo no te entiendo, ni sè que fundamento puedes llevar.*

Y que el Capitan Amezqueta, dueño del Almiranta, y todos los demàs de la dicha Nao, soldados, y oficiales, *sintieron mal, y se desconsolaron de verse llevar a Matanças; porque consideraron, que se iban a meter en parte, donde no podrian pelear, y con mucho riesgo. Porque Iuan Macho dezia, que èl no sabia el Puerto, ni en toda la Nave avia quien le supiesse. Y assi el Almirante, y el dicho Capitan Amezqueta se quexavan de que no les huviessen llamado a consejo, para dezir cada vno lo que sentia: porque aviendo dado cada vno su parecer, se tomara resolucion. Y por lo menos llevaran sabido lo que cada vno avia de hazer, y la resolucion tomada, para executarla en la ocasion.*

345 La misma * quexa, y estrañeza tuvo Hernando Guerra, que era dueño, y Capitan de la Nao Nuestra-Señora de la Antigua, y vno de los hombres mas platicos, y entendidos de toda la Flota. Y depone:[F] *Que si el General huviera llamado a con-*

E Memorial *fol* 135. & iterum el Almirante en su confession, *fol.* 300.

F Memorial *dict. fol.* 135. *verso.*

a consejo desde por la mañana, que se descubriò el enemigo, y este testigo entrara en èl, como persona à quien pertenecia el darle, fuera de parecer, de ir costeando la tierra, hasta meterse en la Habana; porque la noche les avia de coger antes que el enemigo les embistiesse, con lo qual fuera possible entrar en la Habana, especialmente poniẽdose la Luna à las onze de la noche, como se puso, &c.

Y no pudo * el General aver ignora- 346
do esta obligaciõ que le corria de llamar a consejo en caso tan importante, y que este consejo (como lo dize el Espiritu Santo [G]) y la salud, y acierto que por su medio se và procurando, se halla mejor, donde son mas los que intervienen en darle. Pues demas del capitulo de su instruccion que se ha referido, lo deviera aver leido en Vegecio, [H] que pone por principal documento de vn General, que llame, y junte para ello los mas sabios, y entendidos de todo su exercito, y que no teniendo por adulacion que sigan su voto, juzgue de sus fuerzas, y las contrarias, como si huviera pro Tribunali de juzgar alguna causa civil entre partes.

Lo mismo * praticava el Emperador 347
Alexandro Severo, como en su vida refiere Lampridio; [I] porque siempre que se ofrecia algun negocio grave de guerra, hazia junta de soldados viejos, y de otros hombres ancianos, y benemeritos, que tuviessen noticia de lugares, guerras, y exercitos, y fuessen versados en historias, y les preguntava su parecer en el caso, y que era lo que sus passados, ò otros Prin-

ci-

G Proverb. *cap.* 24. *Cum dispositione initur bellum, & ibi salus, vbi multa consilia*: latissimè Bobadilla *in Polit. lib.* 2. *cap.* 6. *nu.* 9. *& seqq.* & D. R. Valençuela *in d. discurs.* 2. *part. consid.* 20. *per totam*, Adam Contzen *lib.* 10. *Politic. cap.* 10. & Ego *de Indiarum iure, lib.* 3. *cap.* 2. *ex num.* 11. *cum multis seqq.* & vide *l.* 1. & 2. *tit.* 21. *part.* 3.

H Veget *lib.* 3. *de re militari, cap.* 9. *Præcipua res & vtilitas Ducis est vt adhibitis ex vniverso exercitu scientibus belli, & sapientibus viris, de suis, & hostiũ copijs sæpiùs tractet, omni (quæ plurimum nocet) adulatione semota*: & infrà: *Dux itaque vigilans, sobrius, prudens, tanquam de civili causa inter partes iudicaturus, adhibito consilio, de suis, & de adversarij copijs iudicet.*

I Lamprid. *in Severo*: *Quoties de re militari negotium aliquod incidebat, milites veteranos & senes benemeritos, locorum, bellorum, & castrorum peritos, & maximè eos, qui historiam norant, convocare solebat ac requirere ab illis quid Romani, vel cæterarum gentium Principes, in re, qualis tunc in disceptationem veneat, sequuti essent, statuissent fecissent.*

cipes estrangeros avian hecho en los semejantes.

348 Y esta es * proposicion muy assentada en Derecho; [K] el qual requiere, que en todos los negocios graves, y especialmente en los de la guerra, en que es tanto lo que se aventura, pidamos, y sigamos el consejo, y parecer de los entendidos. Y condena por arrojados, y temerarios, y dà desde luego como por vencidos, y destruidos a los que sin èl se abalançan. [L] Como por el contrario los escusa, y libra de pena para con Dios, y los hombres, si despues de tomado acaesciessen algunos peligros, como lo dize vna ley de nuestras Partidas. [M]

349 La tercera * respuesta es, que caso que este consejo fuera bien pedido, y prevenido, fue tan mal dispuesto, y executado, como lo mostrò la experiencia; pues demas de no averse avisado a la Almiranta, y otras Naos, como se ha referido, para que supiessen lo que estava ordenado, aun en la misma Capitana no se dispuso cosa que convinIesse, para salvar la Flota en todo, ò en parte del peligro que recelavan, ni para echar el tesoro a la mar, porque no llegasse a poder de los enemigos, ni para hazerles alguna resistencia, ni quemar las Naos, quando se viessen sin otro remedio. Antes todos, como por el processo parece, abandonaron luego las armas, y trataron de hazer sus fardillos para saltar en tierra, y guarecer algo de lo que llevavan.

350 Y ay testigos * que dizen: [N] *Que el General desmayò, y perdiò el animo que lleva-*

K *L. semel causaria C. de re milit. lib.* 12. *l.* 1. *vers. Si igitur*, vbi Bart. & DD. *D. de vent. inspic.* Pacian *de probation. lib.* 1. *cap.* 47. Isaiæ 19. *Consiliarij sapientes dederunt consilium*: 1. Machab. 2. *Et ecce Simon frater vester, scio quòd vir consilij est, ipsum audite semper, & ipse erit vobis pater*, &c. 1. Paralipom. 13. *Et David inijt consilium cum Tribunis & Decurionibus*, Dom. D. Ferdinand. Pizarr. à quo ista, vt alia mutuavimus, *d. discur. num.* 30. & dixi Ego *d. tract. de Indiar. iur. lib.* 3. *cap.* 2. *num.* 4.

L 2. Paralipom *cap.* 10. dicitur: *Quòd Regnum Israel scissum est, quia Roboam reliquit consilium senium*, & Machab. 1. *cap.* 5. circa finem: *Ceciderunt Sacerdotes, quia sine consilio exiverunt in prælitũ.*

M *L.* 1 *tit.* 21 *part.* 3. ibi: *E si por aventura le acaesciessen algunos peligros, è algunos daños despues de bien catado el consejo, non le vernia por su culpa è escusase porende quanto a Dios, è a los omes.*

N Memorial *fol.* 124. *& seqq.*

va, quando viò tan cerca la Armada Olandesa, y quedò tan embebecido, que solo procurava llegar a tierra: sin que en medio de tantas traças para sacar cada vno su hazienda, huviesse vna en que se acordasse de librar la de su Magestad, porque sola esta era la mas olvidada, y de que menos caso se hazia. Y Rodrigo Gonçalez, Piloto mayor, y otros muchos que con èl contestan, afirman: [O] *Que el General no dava orden ninguna à ningun genero de cosa. Y que diziendole al entrar en la Baìa de Matanças, q̃ se echasse alli la plata, porque mucha della se podria sacar despues, no lo consintiò. Y que no tiene duda humana, que aun despues de aver varado en Matanças la Capitana, y demàs Naos, se pudiera aver echado toda la plata à la mar, si la llevaran prevenida, porque huvo mucho tiempo para ello, y despues se sacara con buços, sin que se perdiesse nada, por estar en quatro braças de fondo, lo qual no pudiera hazer el enemigo, porque no los tiene.*

O Memorial *fol. 125. & seqq.*

Y siendo * esto asi, bien se conoce, que no ay cosa en todo este hecho, que no estè brotando delitos, y desaciertos. Porque Ciceron [P] justamente bautizò con nombre de GRAN BOBERIA temer vna cosa, y en vez de reparar su daño, irse a poner en el mismo, ò en otro mayor, y mas cierto. 351

P Cicero in *Bruto: Magna est stultitia, id ipsum quod verearis ita cavere, vt cum vitare fortasse potueris, vltrò accersas, & attrahas.*

Y para * dexar el viage, y derrota acostumbrada, que se llevava à la Habana, era forçoso que se conocieran en la guarida de Matãças muy evidentes seguridades, y comodidades. Porque de otra suerte, venimos a estar en la regla ordinaria del 352

De-

Derecho, que enseña, [Q] que quien dexa la navegacion conocida, y se và a meter en golfos, puertos, ò caletas extraordinarias, y no cursadas, comete culpa gravissima, y està obligado a satisfacer los daños, que por causa de ella se recrecieren.

353 Y quando * la necessidad, y el aprieto obligaran a hazer esta novedad, se avian de prevenir algunos barcos, con hombres de valor, y confiança, que fueran delante, como es ordinario en ley de buena milicia, [R] y reconocieran, y sondaran la Baìa, y Puerto de Matanças, ya que ni el General, ni su Piloto mayor le sabian, con que no huvieran errado el tomarle, ni varará las Naves, como vararon, embaraçandose vnas a otras, y frustrando torpe, y infelizmente los intentos que llevavan, caso que algunos dellos pudieran ser de provecho.

354 Pues, * como và apuntado, aun no se executò el de quemar las Naos, con ser tan facil, y aver tenido tanto lugar para ello, para que el enemigo no llevara tan ricos despojos. Cosa que huviera sido de mucha importancia, como en otro lugar ponderamos, [S] y que siempre la han vsado los Capitanes bien advertidos, aun en

355 medio de sus mayores congoxas; como * se lee de los de Sagunto en Tito Livio, y otros Autores, [T] que aviendo estado cercados por Anibal ocho meses, con cien mil peones, y veinte mil de a cavallo, y conociendo que ya no tenian fuerças para poder resistirle, truxeron a la plaça quãto oro, y plata, y cosas de precio teniã, en publico, y en particular, y lo echarõ en

Q *L. qui fiscales C. de navicular. lib. 11. l. cùm proponas, C. de nautico fœnore*, vbi latè DD. & omnino Corneus *cons.* 273. *volum.* 1. *per tot.* Boer. *decis.* 178. *num.* 32. Craveta *cons.* 115. *num.* 5. Stracha *tit. de Nautis* 3 *par num.* 6. Santerna *de assecurat.* 3. *part. num.* 47. & 48. Gama *decis.* 154. vbi additio Flores Diaz, & Hevia *in laberynt. lib.* 3. *cap.* 12. *num.* 8.

R Carol. Scriban *in Polit. Christ.* 2. *to. cap.* 24. *nu.* 19. *Speculetur deinde per peritos, fidosque itinera, per quæ ducendus exercitus recludat vias, patefaciat aditus, tuta reddat itinera, præoccupet, si qui colles; insideat, si qua nemora: nec in angustum se duci aut trahi patiatur. Peccatum hac in re à Posiumo Consule, vnde natæ Caudinæ furcæ.*

S *Supra num.* 14.

T Livius *decad.* 3. *lib.* 1. Polyb. *lib.* 3. Valer. *lib.* 6. *cap.* 6. Orosius *lib.* 4. *cap.* 14 & Patricius *de Regno lib.* 7. *tit.* 6.

vna hoguera, quemandose los mas, juntamente con ello, porque no viniesse a poder de los enemigos.

La qual razon * obligò tambien a Pescenio Nigro, como en su vida lo refiere Esparciano, [V] a ordenar, que sus soldados no llevassen a la guerra monedas de oro, y plata en los cintos, ò pretinas, que les servian entonces como de escarcelas (de que tambien haze mencion vna ley del I.C. Calistrato [X]) porque si acaeciessen a caer en manos de los enemigos, no les enriqueciessen con este despojo. 356

Aunque otros * Emperadores Romanos, tomandolo de los de Asia, tuvieron por mejor govierno, como dize Alexandro, [Y] procurar que llevassen muchas joyas, y cosas de precio, las quales hazian poner en la retaguarda, donde estàn las vanderas, para que assi peleassen con mas valor, y cuidado por defenderlas. Y los Persas con el mismo intento, les dexavan llevar, y ponian en el propio lugar las mancebas. 357

Y * Antonio de Herrera [Z] dize, que quando el Inglès tomo a Cadiz el año de 1595. se hallava en aquella Baia vna Flota cargada de grandes riquezas, y mercaderias para las Indias, y que el General della, y su Almirante Diego de Sotomayor, trataron luego de quemarla, porque el enemigo no se aprovechasse de ellas, sin embargo de las tribulaciones, clamores, y dolores de los interessados. 358

Por manera * que no tiene evasion este cargo, y podemos cerrarle con la no menos celebrada, que severa disciplina, 359

de

V Spartian. *in Pescen. Nig. Edixit* (inquit) *ne nummos aureos vel argenteos in zonis haberent milites, sed publicè commodarent, Recepturi post prælia quod dedissent, vel vxoribus aut filijs reddendum, ne in hostes pervenirent cum præda*: refert etiam Petr. Gregor. *lib.* 11. *de Republica, cap.* 9 *num.* 7.

X Calistrat. *in l. Divus, D. de bonis damnat.* ibi: *Nec si zonam circa se habuerit aut nummulos in ventrale, quos victus sui causa in promptu habuerit*: sic enim legendum est, non *nummos inveterales*, vel *inventrales*, vt alij codices habent. Vide Cœl. Rhodigin. *lib.* 3. *antiq. lect. cap.* 26. Alcia. *lib.* 1. *præterm. in dict. Nummos inventrales*, & *lib.* 1. *parerg. cap.* 40. Cuiac. *lib.* 10. *observ. cap.* 26. Brissonium & Kalinum *eod. verb.* Budæum *in annotation. poster. ad illum textum*, & Dempsterum *ad Rosin. antiquit. Roman. lib.* 2. *cap.* 9.

Y Alexand. *lib.* 4. *Genial cap.* 2. *ad fin. Quod ideò constitutum ferunt, vt non modo patriæ & larium, sed fortunarum suarum milites defensores paratiores, proptereaque fortiores forent. Quod ab Asiaticis Romanos sumsisse crediderim. Quibus fuit in more, vt militiam sequuti quæ pretiosa haberent, & magni census secum in expeditionem ferrent, vt tuendi necessitate, quæ illis erant charissima, plurima & maxima prælia obirent; promtiusque dimicarent. Perse verò non pecuniam aut gazas, sed pellices, velut charissima pignora, qua stimulis agerent, apud signa deponebant*, &c.

Z Anton. de Herrera *in Histor. gener.* 3. *par. lib.* 12. *cap.* 14 *fol.* 639.

de que vsavan los de Cartago, poniendo en cruz (segun escriven Tito Livio, y Valerio [A]) a los Generales, que vsaron de medios, y consejos absurdos, y depravados en ocasiones de guerra, aunque huviessen tenido buenos sucessos. De donde se podrà colegir lo que hizieran si fueran siniestros, y tan calamitosos como este de que tratamos.

A Livius *lib.* 38. Valer. *lib.* 2. *cap.* 7. Aiala *lib.* 2. *cap.* 2. *num.* 23. tetigi *supra num.* 278. *Imperatores qui pravo consilio, quamvis prospero eventu rem gesissent, in crucem tollebant.*

§. XIV.

POR NO AVER PELEADO, NI hecho resistencia alguna, rindiendose a la turbacion del sucesso, aun antes de experimentar las fuerzas del enemigo.

360 DE los * mismos cargos doze, treze, y catorze, resulta otra culpa contra los reos, y especialmente contra el General, que no recibe respuesta, ni es capaz de alguna escusa, ò satisfacion. Conviene a saber: *Que ni antes, ni despues de aver varado en Matanças, se pusieron en defensa, ni hizieron resistencia alguna al enemigo, dexando toda la Flota, y tesoro en sus manos, dando orden para que no se peleasse, sino que se echasse la gente en tierra, y se quemassen las Naos. Con lo qual algunos que en la Almiranta, y Nao de Hernãdo Guerra avian tomado las armas, las echaron a la mar, y todos cobarde, y vergonçosamente desampararon sus puestos, y se pusieron en huida, echandose vnos a nado a la mar, y otros en chalupas, y como podian, en gran perjui-*

zio, y descredito de las armas de su Magestad. Y con tal embaraço y desorden, que no tuvo el enemigo dificultad alguna en apoderarse de la dicha Flota.

Esta probada * esta culpa con todos los testigos de los dichos cargos,[B] que en ello contestan. Y se pudiera comprar con gran precio, el que no huviera sido tan manifiesta. Y al pie dellos se hallaràn los muchos capitulos de sus instrucciones, que en esto contravinieron. Vno de los quales, que es el 108. no solo quando los Generales, ò Almirātes pierden sus Naos, pero aun quando desamparan alguna de su conserva, y la dexan llevar a los enemigos sin defenderla, concluye con estas palabras: *So pena que si assi no lo hizierē, y por desamparar el tal Navio, y no le socorrer, y acudir a sus oficios, y obligaciones se perdiere, ò el enemigo le llevasse por su falta, incurran en pena de muerte, y perdimiento de todos sus bienes irremissiblemente.* 361

B Memor. *fol.* 184 *cum multis seqq.*

La razon, justificacion, y comprobacion destas, y otras penas, que por Derecho comun, y del Reino, y de varias Naciones estàn puestas a semejantes delitos, quedan yà copiosamente referidas, exornadas, y proseguidas en este Discurso. Aora * solo tenemos necessidad de añadir, que aun los mismos Autores, que admiten por disculpa destos sucessos la invasion de enemigos, con fuerza mayor, à que no se puede resistir, por tenerla, y contarla por caso fortuito, de que hizimos larga mencion en el §. VIII. Requieren expressamente, que aquellos a quien toca la guarda de la Ciudad, Castillo, ò 362

Ar-

Armada, que entregan, ò desamparã por essa causa, ayan hecho primero quanto pudieren por defenderla, como consta de lo que repetidamente dizen Pedro Bellino, y Baltasar de Aiala, [C] con ser los que mas favorecen esta opinion: advirtiendo, que miren como se rinden, ò entregan, porque ponen en ello su vida, y reputacion en discrimen, si dexan en duda el aver cumplido lo que devian.

363 Y Bartolome * Humada, Adicionador de Gregorio Lopez, aunque parece que admite la escusa, del que se rinde a mas no poder, a vna grande, y desigual fuerza, è invasion de enemigos. [D] Luego limita esto, requiriendo precisamente, que el Castellano, ò Capitan aya primero visto (como dizen) el rostro a los tales enemigos, y esperado algun assalto. Porque como està obligado a todos los daños que acontecieren por dolo suyo, ò culpa lata, leve, ò levissima, si pretende escusarse con la violencia, y fuerza mayor, es necessario que prueve no aver tenido culpa, ni floxedad, ò remission alguna. Y esto no se puede verificar, si primero no llegò a probar la mano con el contrario, y experimentar su fortuna, y poner en riesgo su persona, sufriendo el assalto, por ser grave delito desamparar (sin aver hecho esto) la guarda del Castillo, Ciudad, ò Armada que le està cometida.

364 Esta * dotrina tomò Humada de la de Baldo, Bartolo, Floriano, y otros graves Autores, que refiere, y sigue Boerio, [E] poniendo por precisso esto de esperar el assalto, y declarando, que assalto propria-

men-

C Pet. Bellin *de re milit. par. 8. tit. vni. num* 66. ibi: *Segnitia manifesta*, & ibi: *Caveant igitur Præfecti ab eiusmodi deditionibus, cùm & honoris, & vitæ afferant discrimẽ, & mortem præferant, ambiguo, & fortè etiam turpi facto, quando & crimine, & pœna legis Iuliæ Maiestatis damnetur, qui arcem non tenuerit, & qui hostibus castra concesserit.* Aiala *lib.* 3. *cap.* 18. ibi: *Si Præfecto arcis fortè ab hostibus captæ, vel ijs deditæ nulla omnino culpa aut negligentia imputari possit*: & ibi: *Omni humana ope destitutus*: & iterum: *Omni ope humana & spe subsidij destitutum. Et omnibus nequicquam tentatis*: & ibi: *Et certè, vt maximè viri fortis officio functus sit, tamen vix est, vt citra ignominiæ notam arcem tradat*, &c.

D Humada *in l.* 5. *tit.* 18. *part.* 2. *glos* 6. *verb. Hasta la muerte num.* 2. *Tamen ista limitatio sublimitanda mihi videtur si semel expectavit assaltum. Eò quòd custos arcis vel castris si capiatur arx ab hostibus tenetur de dolo, lata culpa, item de levissima, quia mercedem recepit, & sic cũ ob dictam violentiam solùm excusabitur custos, quando culpa non præcessit casum, videtur culpa non carere dictus custos si ante tradat castrum quàm manum cum hostibus conferat, & adversam vel prosperam fortunam experiatur, & sic periculo capitis sui assaltus expectare teneatur, quia grave delictum est, susceptam rei custodiam relinquere, cap. nervi, §. alius* 13. *distinct.* &c.

E Bald. *in cap.* 1. §. *similiter, quib. mod. feud. amit.* Bart. & Florian. per tex. ibi, *in l.* 1. §. *cùm arietes, & in l. quemadmodũ, § si navis alteram, D. ad leg. Aquil.* Boerius *in tract. de Custod Clavium, num.* 15. 16. & 17. ibi: *Cùm vires suas periculo capitis sui impendere teneatur, l.* 1. *in princ. D. ad Syllan. Debet enim expectare assaltus, id est ad ipsum saltus, qui fieri possunt pedes & eques, in solo & in aqua*, &c.

mente es llegar en conflito de guerra à las manos, y verse, y mezclarse con los enemigos a pie, ò a cavallo, ò en el agua, y ponerse donde puedan herirse. Y de aì infieren, que no se tendrà propriamente por assalto personal, la guerra que se haze con bombardas, y artilleria desde vna torre, a los que con las mismas armas se defienden en otra.

Angelo, * a quien refieren, y siguen 365
Martino Laudense, y Pedro Bellino,[F] es de la misma opinion. Y concluye, que deve ser castigado gravemente el Castellano que huye, y desampara el Castillo, en oyendo la venida del enemigo, ò el sonido de sus parches, y trompas; porque ha de aguardar el cerco, y defenderse quanto pudiere varonilmente, y si hecho esto, por no poder mas, se rindiere, ò retirare, tendrà alguna escusa.

La qual * no pueden alegar nuestros 366
reos, pues no hizieron cosa alguna de su parte para ayudarse, como ni el arrendador la esterilidad, y caso fortuito, si dexò de hazer a sus tiempos la sementera, y labores que piden los campos, segun lo que enseñan Vlpiano, y Caio Iurisconsultos.[G]

Ni el pastor * la presa, que el lobo hu- 367
viere hecho en alguna de sus ovejas, si huyò, y se las dexò en las vñas, en aviendole visto, como por autoridad Evangelica lo advirtiò el doctissimo Tertuliano.[H]

Y bien se dexa entender, que avia de ser cierta su perdida, y mala fortuna, si no trataron de defenderse, y desampararon tan torpemente las mismas Naves, y ri-

que-

F Angel. *in l. metum, in princ.* per tex. ibi, *D. quod met. causa,* Martin. Laudens. *in tract de Castell. quæst.* 26. Pet. Bellin. *in tract. de re milit. part* 10. *tit. vlt. num.* 110. vbi, *quòd non debet fugere ad sonum tubæ vel tympani, sed debet expectare obsidionem, & viriliter se defendere,* &c. tradit etiam & prosequitur Alvarez *de fortalitijs, fol.* 34.

G *L. ex conducto* 26. § *cum quidam*, ibi: *Si prædium coluisti: l. si merces* 28. § *conductor*, ibi: *Et ante omnia colonus curare debet vt opera rustica suo quoque tempore faciat,* &c. *l.* 2. *&* 22. *tit.* 8. *part.* 2. cum traditis à Iasone *in authent. qui rem, nu.* 8. *C. de sacrosanct. Eccles.* Valasco *de iure emphyt.* 1. *part cap.* 27. *num.* 42. Nevizan. *cons.* 99. *nu.* 6. Menoch. *cons.* 77. *in fin* & latè Carrocio *de locato, tit. de remissione pensionis, quæst.* 8. *per totam.*

H Tertullian. *de fuga in persecut. cap.* 11. *Cæterùm Christo confirmante figuras suas, malus pastor est, qui viso lupo fugit, & pecora diripienda derelinquit. Matth.* 10. *Luc.* 8.

368 quezas que llevavan a cargo. Porque * Dios (aunque puede) no haze siempre milagros, ni embia las vitorias del Cielo a los que las esperan durmiendo,ò las piden con ruegos, pechos, y lagrimas mugeriles, sino a los que de su parte se disponen,y ayudan con animo varonil para conseguirlas, y merecerlas, como de los Gentiles lo advirtieron Livio, Salustio, Terencio,y otros Autores. [I]

369 Y lo hallamos * catolicamente praticado por S.Pablo en los Actos de los Apostoles, [K] donde,aunque avia tenido revelacion divina, de que no avia de peligrar la gente, que en su compañia navegava por el Adriatico, todavia, queriendo los Marineros desamparar la Nave,y echarse a la barca, dixo al Capitan, y soldados, que si aquellos la dexavan se perderian,y con esso los hizieron quedar, y ayudaron todos,y se salvaron.

370 Y siempre se ha * notado por cobardia, y demission de animo, huir de los enemigos antes de averlos visto la cara, ni llegado a trabar con ellos batalla, como lo dixo S. Enodio. [L] Cuyas palabras imitando Alexandro III. tiene por indecente dexar la milicia,sin aver intentado alcançar vitoria en lo adverso de la pelea. [M] Y Vegecio dize, que quien huye en tal ocasion,menoscaba el valor,y esperança en los suyos, y aumenta la ossadia de los contrarios. [N]

371 Principalmente en los Generales, y Capitanes,* cuyo oficio es,y deve ser alẽtar a sus soldados con su esfuerço,y exemplo, como ya lo dexamos probado. [O] Y no

I Livius *lib. 7. Sperabat nihil agenti de cœlo devoluturam victoriam.* Sallust. *in Catilin. Non enim votis, neque supplicijs mulieribus auxilia Deorum parantur, sed vigilando, agendo prosperè omnia cedunt.* Terent. *in Adelph. act. 4. scen. 5. Quid credebas, dormienti hæc tibi confecturos Deos?*

K Act. Apostol. *cap. 27. vers. 21. Ne timeas, Paule, Cæsari te oportet assistere, & ecce donavit tibi Deus omnes, qui navigant tecum, propter quod bono animo estote.* & infra: *Nautis vero quærentibus fugere de navi, cùm misissent scapham in mare sub obtentu quasi inciperent à prora anchoras extendere, dixit Paulus Centurioni & militibus: Nisi hi in navi manserint, vos salvi fieri non potestis. Et sic factum est, vt omnes animæ evaderent ad terram.* Quem locum debeo sæpè laudato, & laudando sæpiùs Domin. D. Ferd. Pizarr. *in d. discurs. milit. & legal. num. 68.*

L S. Enodius *lib. 7. epistol. Resignat timorem fuga certaminis; nec spes est vlla virtutis, quando ante congressionem declinatur adversarius.*

M Alexand. III. *in cap. 1. in fine de renunt. Quia indecens omnino probatur, priùs solvere militiæ cingulum, quàm cedat victori adversitas præliorum.*

N Veget. *lib. 3. de re milit. cap. 21. Qui enim ante congressum recedit ex acie & suis fiduciam minuit, & inimicis addit audaciam.*

O *Supra §. V. per totum.*

no desesperar, ni desconfiar en las angustias, y adversidades, porque si lo hazen, se disminuirà su fortaleza, como se dize en el libro de los Proverbios, [P] la qual consiste (segun la sentencia de Seneca [Q]) en menospreciar los peligros que nos ponen espanto, y en alçar el cuello, y desafiar, y quebrantar los trabajos, que le pretendieren oprimir por terribles.

372 Con que * (como solia dezir Leonidas Capitan de los Lacedemonios, y hablando del Senado Romano Valerio Maximo [R]) venimos a hazer, que la fortuna que se començava à mostrar cruel, y contraria, quede vencida, y avergonçada de avernos faltado, y se trueque, y buelva como corrida à favorecernos.

373 Este * pensamiento dilata, y exorna copiosamente Ayala, y otros Autores modernos. [S] Y no lo olvidò nuestra ley de Partida, [T] pues dize: *Palabra verdadera es, que muchas vezes vence el buen esfuerço la mala andança.*

374 Y asi * Cornelio Tacito, [V] pone por señal para conocer los fuertes, y valerosos; el ver si saben esperar, y luchar contra la adversa fortuna, y por el contrario los timidos, y cobardes, si con el temor se apresuran a rendirse, y desesperarse.

375 Y Demosthenes, [X] afeando * mucho esta flaqueza, dize, que es dañosa al que la tiene, y acerba, y grave para los que la siguen, y indigna de que la Republica la tolere. Porque qualquiera que desespera, se rinde, y postra à si mismo, y pierde, y abandona la salud, y buen sucesso que por ventura pudiera conseguir, si se governa-

ra

P Proverb. *cap.* 24. *Si desperaveris in die angustiæ, imminuetur fortitudo tua.* Plaut *in Mostel. act.* 5. *scen.* 1. *vers.* 1. *Qui homo timidus erit, in rebus dubijs nauci non erit.*

Q Seneca *epist.* 89. *Fortitudo contemtrix timendorum est, terribilia, & sub iugum libertatem nostram mittentia, despicit, provocat, frangit.*

R Valerius Maxim. *lib.* 3 *cap.* 7. §. 10. *Nihil aliud est in adversitatibus animi conservare robur, nisi efficere, vt fortuna sæviens, verecundia victa, eò quòd te deseruerit, in auditorium tuum præ sui pudore convertatur.* Et de Leonida, quòd dicere soleret: *Talem esse posse constantiam & fortitudinem Ducis, vt adversam fortunam superet, eiusque leges infringat.* Livius *lib.* 5. *de bello Macedon* Strab. *lib.* 9. Sedeño *en sus Varones ilustres, tit.* 10. *cap.* 2.

S Aiala *de iure, & offic belli, lib.* 2. *cap.* 2. *pag.* 200. *& seqq.* Vasconcelos *in Arte militari, lib.* 1. *in princip.* & D.R. Valençuela *in discurs. stat. & bell.* 2. *part. consider.* 10. *per tot.* Servius, Cerda, & Pontan. *in illud* Virg.
Tu me cede malis, sed cōtra audentior ito.

T *L.* 1. *in fine, tit.* 22 *part.* 2.

V Tacit *lib.* 2 *histor.* & ex eo Anneus Robert. *lib.* 1. *c.* 7. *&* 12. *Fortes & strenuos etiam contra fortunam insistere spei: timidos & ignavos ad desperationem formidine properare.*

X Demosthen. *in orat. cōtra Aristogit. Desperatio cum ei ipsi maximo & exitiali sit malo qui ea affectus est; tum acerba, & gravis omnibus & Reipub. minimè toleranda. Nam desperatus omnis se ipsum proijcit, etiam quam consilio & ratione tenere liceat salutem: & præter omnium expectationem fit, si fortè servetur incolumis.*

ra con valor, razon, y consejo, y viene a ser como milagro si acaso se salva.

376 Y por esto * dezia Emanuel Duque de Saboya (como refiere Botero [Y]) que en los grandes peligros no ay mejor compañero, que el fuerte, y alentado coraçon. Y Iulio Cesar, [Z] que entonces se avia de ayudar la fortuna con industria, valor, y constancia, quando no eran prosperos los sucessos.

Y Ioan. Boter. *lib. 1. dict. memorab. tit. de Capitaneo, pag. 58.*

Z Aiala *supra, pag. 201. Si non omnia secunda cederent, fortunam esse industria sublevandam.*

377 Porque segun * otra sentencia de Aristoteles, [A] en rindiendose los hombres al miedo, es forçoso que degeneren, y obrẽ torpes, y afrentosas acciones, como lo vimos en nuestro caso.

A Aristotel. *lib. 2. Ethicor. cap. 2. Res timoris plenæ cogunt eum, cui accidunt ad actiones turpes.*

378 Ni serà * de consideracion, si en contrario se replicare, que aviendose reconocido tan desigual numero, y fuerza de velas, y de enemigos, fuera inutil, y vana qualquier resistencia. Y no sirviera sino de irritarlos, y exasperarlos, para que conseguida la vitoria, vsassen de muertes, y castigos en los vencidos. Y que ningun hombre sabio, y prudente se deve poner en peligro, quando no puede ser de efeto el aventurarse, como lo resuelve Adamo Contzen, [B] poniendo esta proposicion por comun, y assentada en esta materia. Y probandola con el exemplo de Antigono, que solia dezir, quando cedia, ò se retirava, que hazia esto por buscar, y aguardar la vitoria que despues le esperava. Que es tambien lo que se atribuye a Demosthenes, y dexamos apuntado en otro lugar: [C] *Quien huye en ocasion, otra tendrà, en que pueda bolver a pelear.*

B Adam Contzen *lib. 10. Polit. c. 48. propos. 2. Poterit etiam prudens Imperator negare pugnandi copiam, etiam copias infirmiores subducere, ne impar hosti congrediatur. Minus enim Reip. nocet illa cautione, quàm præcipiti prælio. Nec prudenter periculum subitur, cum victoriæ parva spes est. Faciendum itaque quod faciebat Antigonus, qui inani gloriæ vtilitatem præponebat: cedens enim dicebat, se victoriam retrò positam quærere.*

C Supra *n. 220.* vbi illud Demosth. *Qui fugit denuò integrabit prælium, &c.* vel vt refert Tertulianus statim citandus: *Qui fugiebat rursus præliabitur.*

379 Porque * a esto se responde, que esta

ſentencia de Demoſthenes, fue no menos reprobada, que otra ſemejante de Archiloco, de que arriba hizimos memoria. [D] Y Tertuliano la tiene de ſuerte por falſa, [E] que antes ſaca la concluſion en contrario, diziendo, que *quien huyò, huirà: y ſi acaſo bolviere otra vez a pelear, ſerà por ventura para huir tambien otra vez.*

Y la propoſicion * de Contzen, ſe ha de entender, quando es honeſta la FVGA, y con ella ſe evita, ò repara el daño que ſe recela. Pero quando todo vn exercito, ò vna armada, y los teſoros, y riquezas della ſe dexavan en conocido peligro, y era tan juſta, y neceſſaria la defenſa del General, Almirante, y ſus Capitanes, y compañeros, pues no iban nombrados, ni conducidos para otro efeto: el miſmo Contzen dize, [F] y Carlo Eſcrivano, que es torpe, y afrentoſa la huida, y que es mejor pelear con fortaleza, y heroica virtud, y morir, ſi lo ordenare la ſuerte. 380

Pruevaſe eſto * con el exemplo de Iudas Machabeo, [G] que con el pequeño numero de ſolos ochocientos ſoldados, ſe determinò por eſta razon a eſperar, y recibir la batalla de infinitos contrarios, aunque todos le aconſejavan que lo eſcuſaſſe. En el qual lugar el docto, y pio Comentador Nicolao Serario, [H] puſo en queſtion, ſi fue licito ponerſe en tan conocido rieſgo, y peligro, y acometer con tan pocos a tãtos? Y reſuelve, que ſi; porque la ocaſion pedia vna determinacion tan heroica. Y porque no es nuevo, que pocos vençan, y desbaraten a muchos, eſpecialmente quando llevan a Dios por 381

ſu

D De qua *ſupra num.* 120.

E Tertul. *de fuga in perſecut. cap.* 10. *Sed omiſsis quidam divinis exhortationibus, illum magis Græcum verſiculum ſæcularis ſententiæ ſibi adhibent:* QVI FVGIEBAT RVRSVS PRÆLIABITVR, *vt & rurſus forſitan fugiat. Et quando vincet, qui cum fugerit victus eſt?*

F Contzen *vbi ſupra propoſit.* 1. *Cùm toti exercitui periculum imminet in bello iuſto, melius eſt heroica fortitudine præliari, quàm fugere, quia in fuga eſt magnum dedecus, &c.* Carolus Scriban. *in Pol. Chriſt.* 2. *par. c.* 24 *pag.* 380. *Diſpiciat proinde ſingula nec in pericula ſe ſuoſque vltrò proijciet. Vitabit ignes & præcipitia, ſi poteſt. Non poteſt: Interritus calcabit; & cùm in illum locum deductus fuerit, vt ſolis pedibus ſalus paranda ſit, ante ſolum, Machabæi exemplo generoſo ſignabit ſanguine quam fuga. Glorioſa plerumque militi mors fuga nunquam fuit.*

G Machab. 1. cap. 9. verſ. 0. & ſequẽtib. *Et advertebant eum dicentes: Non poterimus ſed liberemus animas noſtras modò, & revertamur ad fratres noſtros, & tunc pugnabimus adverſus eos, nos autem pauci ſumus. Et ait Iudas: Abſit iſtam rem facere, vt fugiamus ab eis: & ſi appropriavit tempus noſtrum, moriamur in virtute propter fratres noſtros, & non inferamus crimen gloriæ noſtræ.*

H Nicol. Serar *in commen. ad d. locum: Sed quæritur, an rectè tam paucos cùm habuerit, tantum in diſcrimen ſe coniecerit? Reſpondeo rectè, cùm heroicæ fortitudinis opus ediderit, ad quod rectè aggrediebatur quia divino auxilio à paucis magnas hoſtium copias ſæpè fuſas ſciebat, reque ipſa expertus fuerat, &c.*

ſu parte, de quien los Macabeos avian ya experimentado muy frequentes auxilios.

Eſta miſma razon dàn otros muchos Autores,[I] en caſos ſemejantes al nueſtro, reprehendiendo, y culpando a los Generales, y Capitanes que deſconfian; y
382 probando * que el vencimiento de las batallas, no conſiſte en el numero, ſino en el orden, induſtria, y esfuerço del Capitan, a quien ſuelen ſeguir, y imitar los ſoldados.

383 Y tambien * en la juſtificacion de la cauſa. Porque (como ſe dize en los Proverbios[K]) quien teme a los hombres, caerà preſto, y quien confia, y eſpera en Dios, ſerà ſalvo. El qual de ordinario ayuda à los que pelean con razon, y eſtà como mirando la batalla, para dar la palma a la parte que defiende juſticia.

384 Y entre * otros exemplos que refieren, y dexo de trasladar por vulgares, es digno de notar, y muy a nueſtro propoſito el de Iulio Ceſar, de quien cuenta Apiano Alexandrino,[L] que viendoſe caſi perdido en aquella dudoſa batalla, que tuvo cō el hijo de Pompeyo en Eſpaña, por eſtar muy temeroſos, y acobardados los ſuyos, y no baſtar ſus razones para exortarlos, tomò a vno el eſcudo, y cubierto con èl, increpando ſu cobardia, ſe arrojò entre los enemigos, diziendo: *Aqui ſerà en mi el fin de mi vida, y en voſotros de la milicia.* Con lo qual hizo que le ſiguieſſen, deſterrado el miedo con la verguença, y alcançò vitoria, aviendo recibido en el eſcudo docientas ſaetas.

385 Y que eſte * ſea, y deva ſer el verdade-

I Livius *decad.1.lib.2.* Valer. *lib.3 cap.2.* Virgil. *9. Æneid.* Sedeño *de Viris illuſtr. tit.16. cap.3.* Vegetius *lib.4. cap.45* Alvarez *de fortalit. fol.34.* Bobadill. *in Polit. lib.4. cap.1. num.6. & 8. & ſeqq.* Aiala *de jure & offic belli, lib.2. cap.2. num.13. & 18.* late Ego *de Indiar. iure, lib.2. cap.4 ferè per totum,* & R. Valençuel. *in diſcurſ. ſtat & belli 2. par. conſid. 18. num.76.*

K Proverb.27. *Qui homines timet, citò corruet, qui verò ſperat in Domino ſalvabitur,* D. Bernard. *ad Milites Templi, cap.1. Si bona fuerit cauſa pugnandi pugnæ exitus malus eſſe non poterit,* D. Auguſtin. *epiſt.194. Quando pugnatur Deus ſpectat, & partem quam inſpicit iuſtam, ibi dat palmam* Refero plura & plures *d. cap.4. num.42.* & *lib.3. cap.2. ex nu.22.*

L Appian. Alexand. *lib.2. de bello civili,* relatus ab Aiala *d. cap.2. num.19. Itaque Cæſar ancipiti illo prælio, quo cum iuniore Pompeio in Hiſpania conflixit, ſuis præ pavore trepidè pugnantibus, cum res eſſet in maximo diſcrimine, & nihil exhortationibus proficeret, arrepto cuiuſdam clypeo increpitiſque militibus, procurrit in hoſtem, dicens: Nunc & mihi finis vitæ erit & vobis militiæ. Quo facto, pudori cedente metu, aciem reſtituit, ducentis telis in clypeo acceptis.*

ro dezir, y hazer de vn Capitan General, y no como el nuestro lo hizo, mandar a sus soldados que no se pusiessen en defensa, y arrojassen las armas. Dixolo con elegantes palabras Cornelio Tacito,[M] retratando a Antonio Primo, en la batalla que tuvo contra Varo junto a Cremona: y refiriendo, que en el horror, y conflito de ella, no perdiò punto de las obligaciones de vn Capitan valeroso, y conste tante, animando a los temerosos, deteniendo a los que se retiravā, metiendose en los aprietos, alentando las esperanças, con el consejo, con las obras, con las palabras: haziendose con esto, y por esto insigne a los enemigos, y llevandose los ojos, y coraçones de los suyos. Y mas quando le vieron atravessar con la lança a vn Alferez, porque se retirava con la vandera, y que quitandola de sus manos, se metiò con ella en lo mas apretado de la batalla.

M Tacit. *lib. 3. Histor. Nullum in illa trepidatione Antonius constantis Ducis, aut fortissimi militis officium omisit. Occursat paventibus, retinet cedentes. Vbi plurimus labor, vnde aliqua spes, consilio, manu, voce, insignis hosti, conspicuus suis. Eo postremo ardoris provectus est, vt vexillarium fugientem hasta transverberarit, mox raptum vexillum in hostem vertit. Quo pudore, haud plures quàm centum equites restitere.*

Deste * cuidado, que los Generales, y Capitanes deven tener en animar, y disponer sus soldados con hechos, y dichos, quando los sienten temerosos, y acobardados, y de los buenos efetos que dèl se han conseguido, y experimentado, estàn llenos los libros a cada passo.[N] 386

En tanto grado, * que ay quien diga,[O] que las esquadras, ò compañias de infanteria, en latin se llamaron, COHORTES, por las platicas, y cohortaciones, ò exhortaciones, que para este efeto solian hazerles sus Tribunos, y Capitanes: *Y como dixeron los Sabios antiguos, que vsaron fecho de armas* (y lo refiere vna ley de Parti- 387

N D.Hieron. *ad Demetriad. Paratas ad prælium acies, strictosque mucrones, vox Imperatoris accendat.* Virgil. *lib. 1. Æneid.* Lucan. *lib. 7. de bello civil.* Sallust. *in Iugurth. ad fin.* Vegetius *lib 3. cap. 12.* latè Bobadill. *in Polit. lib. 4. cap. 2. num. 51.* Adam Contzen *lib. 10. Politic cap. 41.* Carol. Scriban. *in Polit. Christ. 2. par. cap. 25. pag. 420. vers. Quò verò brevius,* & Robert. Valtur. *lib. 2. de re milit. cap. 1.*

O Calepin. *verbo Cohors: Militum manus à cohortando dicta est, quòd Tribunus eam, vt sequatur, hortari soleat: seu quòd ipsa se mutuò frequenter ad pugnam hortetur:* quamvis M. Varro, quem sequitur Contzen *d. lib. 10. cap. 31. §. 4.* à cohorte rustica, sive villatica dictam putent, & D. Isidor. & Iust. Lips. alias etymologias adducant, quos refert Ioan. Funger. *in suo etymol. verb. Cohors.*

tida) *a tal es la palabra, ò el esfuerço del buen Cabdillo a su gente, quando han miedo, como el Fisico al enfermo, quando cuida morir.* [P]

Y aunque se pudiera tener por temeridad, acometer con tan pocos a tantos, si estuviera en su mano el poder escusarlo. Diferente razon corre, viendose cer-
388 cados, y acometidos. Porque entonces * la defensa (que es natural [Q]) deviò avivar, y encender el corage; y la necessidad de escusar el peligro, que instava, de perder sus vidas, armada, y haziendas, les avia de obligar a ponerse en otro, ò en otros, aun-
389 que fueran iguales, ò superiores. Pues * como dixo Marcio, referido por Tito Livio, [R] las resoluciones, y consejos, que pudieran en otros tiempos condenarse por temerarios, vienen a ser los mas seguros, y saludables, quando los pide el aprieto de la ocasion.

Y muchas vezes, por no considerar es-
390 to, * el temor de la guerra nos suele hazer, y causar mucho mayores daños que la misma guerra; como lo enseñò Seneca; [S] cuya sentencia refiere por proverbial Bobadilla, y Paris de Puteo.

Y no la olvidaron Lucano, y Salustio, [T]
391 diziendo, * que los que mas temen, son los que mas peligran, y que el mejor muro, en trances semejantes al nuestro, es el esfuerço, y atrevimiento.

392 Y la * huida no remedia los males, que recelamos, sino antes los acerca, y aumenta, si creemos a Seneca. [V] Porque como dize Quinto Curcio, [X] y se experimentò en nuestro caso, el mismo miedo que obli-

P *L.22.in med.tit.23.part.2.*

Q *L.vt vim. D.de iustit & iure*, cum similib. *cap.olim el 1. de restitut spoliat.* vbi Abbas *num. .cap interfecisti de homicid. lib.6. Clement. si furiosus. eod.l.1. tit.1. part.1.l.2.tit.8. part.7.* cum aliis quæ latè congessi *in meo discursu de præcedentia num.25. & seqq.*

R Livius *lib.25. Scio audax videri consilium; sed in rebus asperis fortissima quæque consilia tutissima sunt.*

S Senec. *in tragœd. Peior est bello, timor ipse belli*, Bobadilla *d.lib.4.cap.2. num.51.littera N.* Paris de Puteo *de re milit.in princip.num.4.*

T Lucan. *lib.7.*

Multos in summa pericula misit
Venturi timor ipse mali, fortissimus ille est.
Qui promptus metuenda pati.

Sallust. *in Catil. Semper in prælio iis est maximum periculum qui maximè timent, & audacia pro muro habetur.* Idem habet Iacob. Catsius *embl & num.26.*

Auget homo proprios animo plerumque dolores,
Inque suam mens est ingeniosa necem.
Eia age terribilem rebus miser abripe larvam,
Ludricus error erit, qui modò terror erat.

V Senec. *in epist. Quemadmodum perniciosior est hostis fugientibus, sic omne fortuitum incommodum magis instat timenti, eo adverso. Quid autem dementius, quàm angi futuris, nec se tormento reservare, sed accersere sibi miseriam?*

X Quint. Curt. *lib.3. Idem metus, qui cogit fugere, fugientes moratur.*

obliga à la fuga, detiene a los que se ponen en ella. Y venimos, como San Bernardo advierte, [Y] a tener, y sentir animoso, y denodado por las espaldas, al que pudieramos tener dudoso, y por ventura vencido, si le resistieramos cara à cara.

Y asi * Adam Contzen [Z] pone otra proposicion por constante en esta materia, conviene a saber, que por ningun caso los Generales han de dar orden, de que su exercito se ponga en huida sin concierto, y desbaratado. Porque en la batalla pudieran morir algunos, y en semejantes huidas, ò retiradas de ordinario perecen todos, como se viò en la de Campson, y Selymo, donde de ambas partes murieron muchos, pero muchos mas en la huida. 393

Fuera de que * pudiera, y deviera asimismo entender, y advertir el General, que en ocasiones como esta, no siempre suele ser, ni salir cierto todo lo que se presume, y recela, segun otra grave doctrina de Seneca. [A] Ni tener tanta fuerza, y valor el enemigo, como tememos; y que muchas vezes es mas la opinion, que la verdad; y desmayamos antes de tiempo, espantandonos como las aves con solo el estrepito de la honda, sin reparar, quantas cosas de las que tenemos por ciertas, se frustran, y desvanecen, y quantas suceden fuera de lo que esperamos, y presumimos. 394

Y en medio * de nuestros recelos, y miedos devemos considerar, que el enemigo no los tiene menores, y que mientras no conoce nuestra flaqueza, le està igual- 395

Y D. Bernard. relatus à Puteo *supr. An quia fugisti ex acie, putas manus hostium evasisse? Insequitur adversarius fugientem, quem sustinebas repugnantem.*

Z Adam Contzen *d. lib. 10. Polit cap. 48. propos. 3. Nunquam convenit statuere Principem, vt dissolutis ordinibus effusa fuga, exercitus se proripiat. Nam in pugna pauci, in fuga plerumque omnes pereunt. Nobilis fuit inter Campsonem & Solymum pugna: vtrinque cecidere, sed fuga plures quàm prælium abstulit.* Tradit alia D. R. Valençuel. *d. 2. p. consideration. 10. num. 5 & seqq.* vbi quòd *etiam feræ, si quis fortiter invadat, terrentur, & in fugam conyciuntur; timidi verò & fugaces ab eis devorantur.*

A Seneca *d. epist. Plura sunt, quæ nos terrent, quæ premunt, & sæpè opinione amplius laboramus, quàm re. Citò accedimus opinioni, & sic vertimus terga; quemadmodum aliquos pulvis motus fuga pecorum exuit castris, aut quos aliqua fabula sine auctore conterruit. Nescio quomodo vana perturbant, vera enim modum suum habent. Verisimile est aliquid futurum mali, non statim verum est. Quàm multa inexpectata venerunt, quàm multa expectata nunquam comparuerunt. Quemadmodum aves inanis fundæ sonus territat, ita nos non ad ictum tantùm excitamur sed ad strepitum. Inter suspecta malè vivitur. Infirmus animus antequàm malis imprimatur queritur. Præsumit illa, & ante tempus cadit, &c.*

igualmente turbando, y deteniendo la suya, [B] y este pavor reciproco, haze como vna fiel compañia, de la qual solo sale con perdida, el que primero comiença a descubrir su desmayo.

396 Esto enseñò * gravemente Plutarco, [C] refiriendo el Apotegma de Agis Capitan de los Lacedemonios, que aviendo vencido a los Argivos en vna sangrienta batalla, conociò que los mismos, recogidas, y aumentadas sus fuerzas, intentavan acometerle con mayores alientos, y que muchos de los suyos estavan temerosos, y turbados desta invasion. A los quales esforçò con dezirles: *Estad de buen animo, compañeros, que si nosotros, que acabamos de vencer a estos, los aguardamos cō miedo, facilmente podreis entender el que nos tendràn ellos, que fueron vencidos.* Y con esta prudente advertencia, les bolviò el coraçon a las carnes, y pelearon, y vencieron animosos, y constantes la segunda batalla.

397 Y porque no parezca, * que estas doctrinas son generales, y fuera del caso: y para que conste, que sin duda huviera sido de mucho efeto qualquier resistencia, advierto, que consta del processo todo lo que se ha referido, y que ay testigos que dizen: [D] *Que los enemigos era gente tan vil, y de poco animo, que aun con estar la Capitana sin defensa, por averse huido los que estavan en ella, no se atrevian a entrarla, ni tenian animo para ello, hasta tanto que su General vino, y los hizo entrar con amenaças; y entraron: donde se viò la cosa mas lastimosa, que se puede imaginar; por-*

que

B *Mutuus metus facit societatem fidelem, quòd alter non præpollet viribus* Plutarchus *vbi infra.* Thucydid.*lib.* 6. *Magis metuunt homines illos hostes, qui priores audent invadere, aut certè qui ostendunt si lacessiti fuerint, se ad bellum propugnandum paratissimos, quia illi se par periculum incurrere vident.* Adam Contzen *d. lib.* 10. *cap.* 43. §. 8. *Qui infirmior est, terreat, qui fortior securum reddat. Pars victoriæ est hostem terreri. Qui metuit, dimidius vivit. Suspicio periculi tam prodest victoriæ, quàm ipsum periculum. Leo rotarum strepitu, galli cantu, igne terretur. Fugit hostis si larvam timoris obieceris.*

C Plutarch. *in Apophtegm. Lacon.* & *in vita Agidis: Agis vicerat Argivos prælio, qui post redintegratis viribus ferociores illi occurrebant. Agis itaque cōspicatus multos ex socijs turbari: Sitis (inquit) bono animo viri. Cùm enim nos qui vicimus, trepidamus, quid facere censetis eos, qui à nobis victi sunt? Eo dicto Lucis solertia protinus reddidit animum suis.* Et quòd viliores magis superbiant aliorum timiditate, & ex metu alieno crescat audacia, vide quæ ex Livio & alijs tradit Georg. Pagliar. *observat.* 69. *ad lib.* 1. *Taciti*, & *observat.* 78. & D. R. Valençuela *in discurs. polit.* 2. *part. considerat.* 8. *num.* 6. & 7.

D Memor. *fol.* 188. 203. & 206. *cum multis alijs.*

que el ver que vna armada de tanta pujança, y valor, y tesoro tan grande, y de Españoles, se rindiesse a vnos hombrecillos hechos andrajos, sin personas, ni lustres, y que se apoderassen de gente de tanto honor, todo por falta de govierno, y mal acuerdo del dicho General, se caìa la cara de verguença. Y que repararon en que estando el enemigo dando fondo, no osava entrar, ni llegar cerca de la dicha Flota, hasta tanto que vn Olandesillo, que traìa consigo el Maestre de plata Baltasar de Amezquita por trompeta de la dicha Capitana, tocò vn clarin, en que le dava aviso, y llamava, por ser de su Nacion. Y que el Capitan Hernando Guerra considerando esto, dezia: Voto a Christo, que nos avian de quemar vivos a todos, porque no se avia peleado, y mostrò pesar dello.

Por manera, * que podemos dezir con 398
Tito Livio, [E] que obrò mas en este caso el temor vano, que el valor verdadero de los contrarios, y que venciò mas a los nuestros el miedo, que el enemigo, y les turbò mas el espanto que concibieron, que el peligro que experimentaron, pues se rindieron sin muerte, y aun sin herida. Cosa, que si bien suele ser ordinaria, segun dizen Ciceron, Tucydides, Pontano, y Polybio, [F] que llama PANICO a este modo de miedo, ò terror, tambien se reprehende, y castiga ordinariamente. No admitiendo nuestras leyes la escusa destos temores, y notando de pusilanimes a los que con ellos se alteran, y turban. [G]

Como ni tampoco se * deve admitir 399
la que se ha ponderado mucho en defensa

del

E Livius *decad.* 1. *lib.* 8. *Aliquando vanus terror plùs penè veris viribus profuit.*
F Cicer. *pro Cecin. Exercitus maximi sæpè fusi ac fugati sunt, terrore ipso, impetuque hostium, sine cuiusquam non modò morte, verùm etiam vulnere.* Thucyd. *lib.* 5. *Terror obiectus magis, quàm præsens periculum homines perturbat.* Pontan. *lib.* 1. *de fort. Terror magnas aliquando copias, nullo præmente hoste fudit, fugavitque.* Polyb. *lib.* 5. *Panicus terror, id est, qui nulla iusta de causa exercitui sive pedestri, sive nautico incidit, optimas res præclarè gerendæ occasiones corrumpit, itaque ne incidat, neve quidpiam temerè in exercitu credatur, est ab Imperatore diligenter prospiciendũ.* Quibus adde alia, quæ de eodem terrore Panico tradit Diodorus Siculus *lib.* 1. Erasmus *in adagio, Panicus casus,* Alciatus *emble.* 122 *In subitum terrorem,* vbi Brocens. & Minoes & alij plures, quos Ego refero *de Indiar. iure, lib.* 2. *cap.* 4. *nu.* 72. & 73.
G *L. vani timoris* 184. vbi Fab. & Ræuard. *D. de regul. iur. l.* 4. *D. si cui plùs quam per leg. Falcid. l. scimus* 22. *vers. Ex omnibus C. de iure deliberan* ibi: *Nisi hominibus formidolosis, qui & ea timent, quæ nulla digna sunt suspicione,* vbi Bal. *num.* 4.

del General. Diziendo, que ſu intento fue ponerſe en defenſa en llegando a Matanças, y por vn coſtado de los Navios echar en tierra la plata, y los paſſageros, y por otra hazer reſiſtencia al enemigo con ſus ſoldados. Pero que eſto no lo pudo conſeguir, porque todos ſe le huyeron en las chalupas, y echandoſe a nado.

Porque demas de que conſta lo contrario por el proceſſo: [H] y que caſo que llevaſſe eſſe intento, deſpues le revocò, y les diò orden, que no peleaſſen, ſino que ſe fueſſen a tierra, y ſe eſcapaſſe, y ſalvaſſe cada vno como pudieſſe.

400 Aun * quando huviera intentado, y ordenado lo que pretende, no le pudiera ſer de provecho, aviendo ya cometido el yerro que cometiò, en dexarlos acercar tanto a tierra. Pues ſiendo como eran los mas dellos paſſageros, y ſoldados viſoños, tuvo obligacion de ſaber, que la guarida cercana (como dize Cornelio Tacito [I]) quita tanto del esfuerço, y animo en reſiſtirſe, quãto dà de eſperãças para ſalvarſe.

401 Y aſsi * es vulgar precepto de militar diſciplina, [K] no ponerlos en parte donde puedan tenerlas, ſino antes donde ſe hallen neceſsitados de pelear, aunque lo reuſen; y que echen de ver, que no pueden eſcapar las vidas, ſino es vendiendolas caras, y procurando quitarlas a ſus contrarios.

402 Y eſto * es lo que dize Quinto Curcio, y otros Autores, [L] que la neceſsidad expele la cobardia, y que la eſperança de la ſalud, y vitoria, procede, y reſulta de pelear como deſeſperados, los que ſe vèn

H Memor. *fol.* 184. *con los ſiguientes.*

I Tacit. *lib.* 3. *Hiſtor.* & ex eo Lipſ. *lib.* 5. *civil. doctr. cap.* 6. *Propinqua munimenta, quantò plùs ſpei ad effugium, minorem ad reſiſtendum animum dare ſolent.*

K Latè & eleganter Aiala *de iure & offic. belli, lib.* 2. *cap.* 11. *num.* 1. 2. *&* 3.

L Curtius *lib.* 5. *Ignaviam quoque neceſsitas acuit, & ſæpè deſperatio ſpei cauſa eſt.* Virgil. 2. *Æneid.* *Vna ſalus victis nullam ſperare ſalutem.* Veget. *lib.* 3. *cap.* 25. & ex eo Lipſ. *vbi ſupr. Clauſis ex deſperatione creſcit audacia, & cum ſpei nihil eſt, ſumit arma formido; & licèt ſint exigui numero, & infirmi viribus, hoc ipſo tamen ſunt hoſtibus pares quia deſperantes ſciunt, aliud ſibi licere non poſſe.*

cercados,y apretados del enemigo. Porque más ordinariamente (como dize Seneca [M]) nos alentamos, y corregimos por la necessidad, que por la fortaleza, y virtud. Y esta misma,en el vltimo aprieto, se suele bolver en rabia, segun el Iovio, [N] y haze muy fuertes a los cobardes, y temerosos.

Muchos, * y graves exemplos juntan para este proposito Aiala, y otros Autores. [O] Pero olvidaron el de Quinto Metelo; el qual puso cinco compañias de infanteria en vn lugar estrecho por castigarlas,y con penas,y guardas prohibiò, y previno la fuga de los soldados; y hecho esto, les compeliò a esperar alli al enemigo; y aunque era superior mucho en numero, le vencieron: porque (como dize Valerio [P] contando este caso) no ay tal baculo, arrimo, ò esfuerço para la imbecilidad de los hombres, como el de la necessidad. 403

Y Iustino, * despues de aver contado la memorable vitoria, que los Locrenses alcançaron de los Crotonienses, concluye, [Q] que no huvo en ella otra causa, mas de aver peleado como desesperados. 404

A lo qual * podemos añadir, que como aun mas en nuestros terminos enseña Vegecio, [R] los Generales de las Armadas deven procurar siempre tenerlas en mar alta, y libre, y echar, y arrinconar la de sus contrarios azia la costa, por ser cierto que con esso pierden el impetu, y esfuerço de la pelea. Y que son muchos los embaraços que de otra suerte suelen suceder en estas Navales, como lo dize 405

Adam

M Senec.*lib.*11.*natural.quæst. Nullus perniciosior hostis, quàm quem audacem angustiæ faciunt; longèque violentius semper ex necessitate, quam ex virtute corrigimur.*

N Paul.Iovius *lib.*2.*Histor.Iniquo atque infelici loco hostem adoriri, nihil aliud est, quàm feras exagitare, atque ipsas vltimo salutis discrimine efferatas irritare. Vltima siquidem necessitas in rabiem vertitur, atque eos plerumque, qui penitus de vita desperent, ex timidis longè fortissimos facit.*

O Aiala *d.cap.*11.*per tot.* Alvarez de fortalit.*fol.*34. D.Ferdin.Pizarr. *d.discursu,num.*84. Adam Contzen *lib.*9.*Polit.cap.*15.§.5.*pag.*751. Carol.Scriban. *in Polit.Christ.*2.*par.cap.*24.*pag.*415.*& seq.* Dixi Ego *in meo tract. de Indiar. iure,lib.*1.*cap.*5.*nu.*30.*&* 31.vbi exemplum Cortesij & aliorum adduco, qui naves perforarunt, ad quas refugium erat, ne minus constanter pugnaret exercitus.

P Valer.*lib.*2. *cap.*7. *Quia humanæ imbecillitatis efficacissimum duramentum est necessitas.*

Q Iustin.*lib.*20. *Neque alia causa victoriæ fuit, quàm quòd desperaverunt.*

R Veget.*lib.*4.*cap.*46. *Præterea vtile est, vt alto & libero mari semper classis vtatur, inimicorum verò pellatur ad littus, quia pugnandi impetum perdunt, qui detruduntur in terras.*

Adam Contzen, [S] y lo experimentamos en nueſtro caſo.

S Contzen *lib.* 10. *Politic cap.* 14. *pag.* 914 *Nihil periculoſius eſt pugna maritima; nam ipſum mare inimicum eſt, naves facilè perforantur & incenduntur in naves inimicas inſiliendum eſt ibique pugnandum. Naves ipſæ interdum inter ſe implicantur, ſeque impediunt, & victa victricem trahit,* &c.

§. XV.

PORQUE DE QUALQUIER ſuerte no pudieron deſamparar la Flota, y Naves de ſu cargo, y devieron morir en ellas, y por ellas.

AVNQVE parece que las culpas que reſultan deſtos cargos, y ponderaciones que cerca dellos avemos hecho no tienen evaſion, ni reſpueſta; todavia ſe apretaràn mas con lo que pretendo probar en
406 eſte §. Y es, * que aun quando dieramos por probadas, y admitieramos por baſtantes quantas eſcuſas ſe han alegado, y pudieren alegar por el General, y Almirante, y otros culpados, ninguna les puede ſer de provecho, en llegando a conſtar, como conſta por la evidencia del hecho, y por ſus proprias declaraciones, que deſampararon las Naves que llevavan a cargo, y que no murieron en ellas, y en ſu defenſa.

407 Deſta * culpa ſe trata particularmente en el cargo catorze del General, y octavo, y nono del Almirante, [T] donde ſe ponen los capitulos de ſus inſtrucciones, y la forma del juramento, y omenage que hizieron de cumplirlo aſsi, y las penas de lo contrario. Y es en ſi tan grave, y notoria, que aun los miſmos enemigos la notaron, y reprehendieron; y dizen muchos teſtigos, [V] *que dezian: Eſtos ſon Galeones* del

T Memorial *fol.* 184 *& ſeqq. &* 298 *& ſeqq.*

V Memorial *fol.* 207. *& ſeqq.*

del Rey? Y que preguntando por el General, y Almirante, y sabiendo que se avian ido, les pusieron muchos nombres de afrenta, y dixeron, que merecian ser ahorcados, y que ellos darian el dinero para los cordeles.

Y como quiera, que mirado el * Derecho comun, se pueda poner en disputa, si deven ser oìdos los Generales, y Almirantes que desamparan sus Flotas, y Armadas, ò los Alcaides, y Castellanos que dexan, ò pierden sus Castillos, y Fortalezas, alegando alguna aparente disculpa, por las razones, y autoridades que ponderamos en el §.VIII. Atendiendo el Derecho, y Fuero antiguo de España, tengo por cosa evidente, que ninguna ay que les pueda escusar, en sabiendo que quedan vivos, si ya no probassen, que los enemigos les prendieron dentro de sus Castillos, ò Naves, a mas no poder, aviendose defendido, y resistido primero, como devian, ò dexandose despedaçar las carnes con garfios, como lo hizo el Alcaide de Xerez; y en otro lugar [X] lo diximos. 408

Para * comprobacion desto tenemos ya ponderadas [Y] muchas leyes de nuestras Partidas, y Fueros de España, y varios, y heroicos exemplos del valor, y observancia con que algunos lo han praticado. 409

Y no sè * que reciban respuesta, las que expressamente ponen [Z] pena de TRAIDOR *al que por hambre, heridas, ò muerte, ò otro trabajo que le sobreviniesse desamparasse el Castillo, ò le perdiesse, no muriendo en defendimiento dèl.* Ni la del 410

Fue-

X *Supra num.* 128. cum Gregorio *in l. preœmio, verb. En todas guisas*; *tit.* 18. *part.* 2. Boerius *in tract. de Custod. Clavium*, & Alvarez *sup. l. par. fol.* 18. *&* 37

Y *Supr.* §. 4. *ex num.* 65. *cum multis sequent.*

Z *l.* 6. *&* 12. *tit.* 18. *part.* 2. *l.* 1. *tit.* 7. *lib.* 8 *Ordinam.* quæ est *l.* 1. *tit.* 18. *lib.* 8. *Recopil.* vbi benè notat Greg. Lopez, *quòd non mitigatur hæc pœna ob timorem mortis.*

Fuero, que dize: [A] *Ningun Cavallero, ni otro ninguno no sea osado de derramar de hueste de Rey, ni de su haz, è quien lo fiziere, estè a merced del Rey, que faga dèl lo que quisiere.*

A L.vlt.tit.19. *De los que no van a la hueste, ò se tornan de ella*, lib.4. *Fori legum.*

411 Ni otras * que disponen, [B] que el Alcaide que sale del Castillo que tiene a su cargo, en tiempo que avia peligro de enemigos, aunque fuesse con intento de defender la Ciudad cercada de ellos, ò para hazer espolonada, ò prevenir otras cosas, cae en la misma pena de traicion: *E non podria ser quito de ella, si entonce el Castillo se perdiesse, maguer fuesse muerto, ò preso. Porque pues èl es dado para guardarlo, non deve partirse dèl, sin mandado del Rey, ò del otro Señor de quien lo toviere.*

B *L.7.& 13.d.tit.18.part.2.*

412 En otra * se dize, [C] que es tan precisa esta obligacion de defender, ò morir, que aun en caso que el Alcaide aya salido fuera del Castillo licitamente, como si fuesse en tiempo que no avia recelo de enemigos, y dexando Teniente de confiança, como es obligado; si llegare a tener noticia que los enemigos se le han venido a cercar, y tomar, *deve posponer, è dexar todas las otras cosas, por acorrer a su lealtad, è venir con omes, è con armas, è conduchos, è con todas las otras cosas, que entendiere que le seràn hi menester. E si toviere tanta compaña con que a salvo del Castillo se atreva a lidiar con los que le tovieren cercado, develo fazer: è si non deve punar en todas las maneras que pudiere, de entrar en èl, de noche, ò de dia, por guardar la lealtad, è dar el Castillo a su Señor. E si acorriendolo en qualquier destas guisas, fuesse muerto, ò*

C *L.16.tit.18.part.2.*

pre-

preso, maguer el Castillo se perdiesse, non caeria en pena de traicion pues que èl fiziera su derecho, en acorriendole, è dexando hi Alcaide, è todas las otras cosas, que son dichas. Pero si non lo acorriesse desta manera, si el Castillo se perdiesse por mengua dèl, no faziendo esto que diximos, caeria porende en pena de traicion, como quien pierde Castillo de su Señor por su culpa.

Estas leyes, * y otras pondera vn Autor, [D] concluyendo en fuerza de sus palabras, que ponen por condicion expressa, defender los Castillos, ò morir dentro dellos, aun quando salieron con justa causa. Y que esta se ha de cumplir en especifica forma, como las palabras lo suenan, y induce precepto, aun quando no se descubre vtilidad, ni efeto alguno de su observancia, [E] sin que se les pueda admitir mas razon, que la sinrazon del morir, caso que assi la podamos llamar. Porque por dura, y rigurosa que sea, deve guardarse. [F] 413

Y no tiene * de que formar agravio el Alcaide, pues acetò el cargo cō esta obligacion; y supo, y deviò saber, que en cosas tan grandes, siempre se ofrecen, y padecen grandes peligros. [G] Y assi se le podrà dezir, lo que los Emperadores Severo, y Antonino a Asclepiades: *Tu mismo te sugetaste a la pena*, como nos refiere Macro Iurisconsulto. [H] Y con Vlpiano, [I] que pues estuvo al principio en su voluntad, y alvedrio no recibir esta guarda, no han de tener por grave la pena en que consintieron. 414

Oldrado * es desta misma opinion, en 415

el

D Alvarez *in tract. de fortalit. ad d. ll. part. fol. 20. 21. 28. & 29. & passim. 1. 2. & 3. parte per totam.*

E *l. Mævius & l qui hæredi, D. de condit. & demonstrat. cap. ad nostram el* 1. *de iureiur. l.* 5. *tit.* 4 *part.* 5. latè Costa *lib.* 1. *select. cap.* 8. *& in l. Gallus, &* §. *quid si tantum,* 5. *part. n.* 9. & Leand. Galganet. *de condit. & demonst. part.* 1. *cap.* 8. *nu* 8. *& part.* 2. *c.* 1. *q.* 21. *nu.* 2. *& q.* 23. *per tot.* vbi *quòd inducit præceptum & est adimplenda formaliter, vt verba sonant, etiam si nullius esset vtilitatis, vel effectus.*

F *L. prospexit* 12. *D. qui & à quib.* ibi: *Quod quidem perquàm durum est, sed ita lex scripta est,* cum traditis à Quesada *divers. quæst c.* 16. Conan. *lib.* 1. *comment. cap.* 11. *nu.* 7. & 8. Corras. *memorab. scri. cent.* 1. *cap.* 20. Menoch. *de arbitr. cas.* 82. *num.* 15. Morlæ *in emp iur. tit. q.* 11. facit magis in terminis, quod tradit Oldrad. *cons.* 93. vbi inquit, *quòd quia ex proditione castrorum magna pericula imminebant: ideò antiqui volentes obviare periculis, quidquid rigorositatis potuerunt cogitare, statuerunt circa restitutionem, & custodiam castrorum.*

G Alvarez *vbi sup. & fol.* 41. vbi, *quòd idem est scire, vel scire debere, l. qui fundum,* §. *servos, D. pro empt. l. quod te mihi, D. si cert. pet. glos.* 7. *col.* 2. *in med. in l.* 1. *tit.* 9. *part* 7.

H *L. Imperatores* 32. *D. de iure fisci,* ibi: *Ipse te huic pœnæ subdidisti,* tradit alia Matienço *in l.* 8. *tit.* 7. *lib.* 5. *Recop. glos.* 5. *num.* 13.

I *L. & ita* aliàs incipit: *Idem ait vers. Ad hoc,* iuncta *l. Nauta* 5. § *fin. D. naut. caup.* ibi: *Non enim dubitare oportet, quinis qui salvum fore recipit, non solùm à furto, sed etiam à damno recedere videatur:* vbi Gothofred. rectè addit, *& periculo ex l. qui mercedem* 40. *D. locati,* ibi: *Qui mercedem accipit pro custodia alicuius rei, is huius periculum custodiæ præstat.* Vide in terminis Roman. *cons.* 395. *Vt res clarior reddatur.*

el consejo que otras vezes avemos citado. Y parece que avia visto las leyes de nuestras Partidas, porque aunque miradas las de Derecho comun, admite alguna escusa al que pierde el Castillo sin culpa leve, ò levissima; despues añade, que segun el derecho de los Nobles, y leales (que sin duda es este nuestro de España) no se puede alegar, sino muriendo en la demanda. Porque pues el Rey les puso en èl, para que se le defendiessen de qualquier violencia, invasion, ò peligro, tacitamente se obligaron a recibirle, y lastarle, exponiédo a èl sus personas, y vidas. [K] Y esta convencion tacita se deve tener por expressa, como sucede en el Mesonero, ò Maestre de Nao, que por el mismo caso que recibe lo que se le entrega para guardarlo, es visto obligarse a la perdida, y daño que aconteciere por qualquier via.

416 El mismo * Oldrado en otro consejo, [L] trata de vn Maestre de la Orden de Alcantara, que avia recebido del Rey de España ciertos Castillos, que fueron de los Templarios, haziendole omenage por ellos. Y aunque vnos Iuezes executores Delegados del Papa procedieron contra èl por censuras para que los restituyesse a la Iglesia, no lo quiso hazer, sino entregarlos al Rey, de cuya mano los recibiò, por cumplir con el Fuero de España. Y como le descomulgassen, y agravassen las censuras por esta causa, resuelve, que no fueron justas, ni le ligaron en quanto a Dios, [M] porque le escusò la dificultad, ò impossibilidad de lo que se le mandava, res-

K Oldrad. *cons. 92. Rex habebat castrũ, in fine*, ibi: *Si culpa non præcessit, videtur per iura superius allegata, quòd non teneatur. Tamen de iure nobilium tenetur. Et videtur probari posse de iure: nam cùm Rex custodiam sibi commiserit obtentu violentiæ, debet & de violentiæ teneri, argum. l. 1. C. commod. & quod ibi notat Iacob. de Aren. & quod tacitè agitur pro expresso habendum est l. cùm quid, D. si cert. petatur. Nam & caupo recipiendo res, etiam de damno videtur se obligare, l. nauta, § final D. naut. caupon.*

L Oldrad. *cons.* 93. incip. *Magister Ordinis de Alcantara*, per totum.

M *Cap à nobis 2 de sentent. excommun. cap. 1. de re iudic. lib. 6.* vbi DD. & latè Franc. Innocen. Gofred. & alij *in cap. cùm dilectus de ijs quæ vi* Abbas *in cap. cùm contingat, num. 3. de offic. delegat* Roman. *cons.* 359. & Alexand *in remiss. ad Bartol. sub l. quod te mihi in fine, D si cert. petatur.*

respeto de la precisa, y puntual observancia, que en estos casos guarda, y tiene introducida nuestra Nacion. Y que caso que fuessen validas, devia ser absuelto dellas por la misma razon, con caucion de estar a derecho. El qual consejo refieren, y siguen Boerio, Bellino, y otros Autores,[N] y aun le suman absolutamente, diziendo, que deve el Castellano sufrir, y passar la excomunion, antes que entregar el Castillo a otro, que al Rey, ò Señor, de cuya mano le recibieron. Y si esto se tiene por verdadero, aprieta mucho para el intento que vamos fundando, pues * la excomunion induce muerte espiritual; 417
porque aparta el alma de la gracia de Dios, que es vida suya, y assi es mas digna de temer que la corporal, como lo nota Abad, y otros muchos Doctores,[O] que por esta causa la llaman pena capital, y de mero imperio, y cuentan a los descomulgados entre los muertos.

Y bolviendo * a nuestro proposito, lo mismo sienten en quanto a la obligacion de resistir, ò morir, Claudio Cotereo, Pedro Bellino, y otros, que refiere, y sigue Bobadilla,[P] aconsejando al Castellano de vna Fortaleza, ò Governador de vna Ciudad cercada, que no la entreguen facilmente a los enemigos, aunque los soldados, ò Ciudadanos se lo persuadan, sino que persistan en su defensa, mostrando valor, y aventurando la vida, pues en tales ocasiones es bien empleada. Porque de otra suerte ponen su honra en peligro: y traen para esto los exemplos de Capitanes ilustres, que aunque pudieron salvarse 418

N Boer. *de Custod. Clavium, nũ. 24. ibi: Quinimò secundum Oldrad. cons. 93. potiùs debet Capitaneus, qui recepit castrum custodiendum à Rege, pati excommunicationem à Papa, vel à Delegatis Papæ, quàm non restituere eidem Regi, à quo recepit, nec est excommunicatus.* Bellinus *in tract. de bello part. 10. tit. vlt. num.* 104. Alvarez *d. tract. de fortal. fol.* 28. & vide Gregor. Lop. *in l. 6. verb. En vno tit. 3. part.* 5 vbi notabiliter tenet ex eodem consilio Oldradi, *quòd licèt de iure communi depositum non sit restituendum furi deponenti, si appareat verus dominus, & dicat & probet rem depositam esse suam, l. bona fides, D. depositi. Tamen vbi est consuetudo in contrarium, veluti in Hispania in castellis datis sub homagio, reddi debent omnino deponenti, licèt veniat verus dominus, petens sibi dari castrum.*

O *Per excommunicationem separatur anima à gratia Dei. Deus enim est animarum vita, & ideò ista prior mors dicitur, quàm temporalis, quæ est animæ separatio à corpore,* Abb. *num.* 21. post glos. ibi *verb. Mortuus, in cap. per venerabilem, qui fil. sint legit.* vbi, *quòd excommunicatus pro mortuo habetur,* idem Abb *in cap. cũ contingat, de for. comp. num.* 17. vbi, *quòd excommunicatio est meri, & mixti imperij,* Innocent. *in cap. gravi. de sentent. excommun.* vbi, *quòd dicitur pœna capitalis,* Bald. *in l. 1. num. 17. C. de hæredit. instit.* Abb. *in cap. sacro, num. 7. de sentent. excommun. glos. 4. in proœm. tit. 1. part. 1.*

P Claud. Cotereus *de iur. & offic. milit. lib. 2. cap. 5. & lib. 3. cap. 8.* Bellin. *de re milit. part. 8. tit. vnic. num. 65. & seqq. & part. 10. tit. vlt. ex num. 93.* vbi *num.* 103 ita concludit: *Caveant igitur Castellani, & arcium custodes, & diu pensent, vt dicam cum Poeta: Quid ferre recusent, quid valeant humeri: dum enim ambitioni & lucro student, incauti periculum subeunt. Vidi enim ego custodem arcis Valentiæ prope Alexandriam capite plecti, propter deditam arcem Gallis qui tamen cum magna vi advenerant, cui fortè erat impossibile eum resistere.* Vide Bobadill. *in Polit. lib. 4. cap. 3. num. 5. & 9.*

ſe poniendoſe en huida, tuvieron por mejor preferir el honor a la vida, que es lo que en caſos ſemejantes aconſejá Claudiano, y Tertuliano, [Q] diziendo, ſer más glorioſo, y ſeguro perderla, que conſervarla con nota de alguna vergonçoſa mancilla.

Q Claudian *de bello Gildon.* *Nonne mori ſatius, vitæ quàm ferre pudorem?* Tertul. *in lib de fuga: Malo miſerandum, quam erubeſcendum Pulchrior eſt miles in pugna prælio amiſſus, quam in fuga ſalvus.*

419 Bartolome Humada * reconoce la propria obligacion, [R] y que ſe ha de cumplir, aunque parezca riguroſa, por la grande importancia que ſe conſidera en la defenſa de los Caſtillos, y Armadas, cómo lo enſeña en ſus eſtratagemas Iulio Frontino. Y que ſolo puede eſcuſar al Caſtellano deſta neceſsidad de defender, ò morir, el aver emplaçado al Rey, ò Señor el Caſtillo, en la forma que lo diſponen las leyes de la miſma Partida, de que yà avemos hecho mencion, [S] y para eſto cita à Bernardino de Eſcalante en ſu dialogo del Arte Militar, fol. 26.

R Humada *in l.6.tit.*18 *par.2.gloſ.6. verb. Haſta la muerte,* vbi inquit, & probat, *quod hæc verba vſque ad mortem incluſivè ſumuntur, & quòd ſic non recipiunt limitationem etiam ex magna vi hoſtium, & impoſsibilitate defenſionis: nam etſi lex dura eſt, ita ſcripta eſt; & quod debet advertere cuſtos caſtri, quod Sextus Iulius Frontinus in ſuis ſtratagem. lib 3. cap.*18. *& lib.* 4. *cap.*5. *nunquam docuit tradere ſed defendere caſtra, vel caſtella, &c.*

S *Supra num.*162.

420 Y pudo citar * el exemplo, que en las Hiſtorias de Portugal ſe conſerva con inſigne memoria [T] de Martin Vazquez de Acuña, que llamaron el viejo, el qual tenia en omenage el Caſtillo de Cerolico del Vaſto, por la Reina Doña Beatriz, muger del Rey Don Alonſo III. que ſe le avia dado en arras. Y deſeando deſcargarſe deſte cuidado, pidiò a la Reina le ſeñalaſſe perſona, à quien le pudieſſe entregar; y ella le ſeñalò al Rey Don Dionis ſu hijo, diziendo, que con eſto le alçava el omenage. Y como el Rey no quiſieſſe recebir el Caſtillo, por dar peſadumbre a Martin Vazquez, y vengar por eſta via ciertos enojos que le avia hecho,

T Ioan de Barros *en ſus Decadas* Regens Tapia *deciſ. Neapol.* 13. *num. vlt.* vbi dicit, ſe hanc hiſtoriam accepiſſe ab Excellentiſsimo, & ſcientiarum omnium ornatiſsimo, atque humaniſsimo Principe Marchione Caſtri Roderici.

èl se fue a las Cortes de los Reyes de España, Francia, Inglaterra, Emperador de Alemania, y de otros Principes Christianos, para consultarles, como salvo su honor le podria dexar. Y todos le dixeron, que de ning un modo, sino es muriendo dentro dèl, ò requiriendo al Rey, ò a la Reina, que le recibiessen, y emplaçandole, si no lo hiziessen, en la forma que dispone la dicha ley de Partida, y dexando en èl las cosas que ella misma declara. Y que con esto le asseguravan, que cumplia su obligacion, y tomavan su honra sobre la suya, y la defenderian por armas, a quiẽ pretendiesse dezir lo contrario. Y assi lo hizo, tomando de ello testimonios autenticos, para que en todo tiempo, y lugar constasse de la puntualidad con que procurò guardar su omenage.

421 Azevedo * considera [V] en defensa desta observancia, la antigua lealtad de los Españoles, y su experiencia en las cosas de guerra. [X] Y assi concluye, que aunque algunos tienen por duras, y injustas las leyes, y Fueros de España, que les mandã en tales trances vencer, ò morir, y comer primero sus hijos, y mugeres, y passar quantos males, y peligros pudieren dezirse, que entregar, ò desamparar los Castillos, ò Naves que tienen a cargo, y llaman esto, FVERO DE FAMA, como cosa que tiene mas de Gentilidad, que de conformidad con nuestra Religion Christiana. El es de opinion contraria, y las tiene por justas, pias, y necessarias, atendiendo las vivas razones en que se fundan: y que en esto puede, y suele consistir la perdida

de

V Azeved. *in d. l. 1. tit. 18. lib. 8. Recop. num. 139. & seqq.* ibi: *Sed attentis vivis rationibus, in quibus lex se fundat, iuridica, laudabilis, & pietati conformis videtur, &c.*

X De qua Nos latiùs *sup. num. 124.*

de vn Reino, à cuya conservacion se ha de posponer la vida del Castellano, ò Capitan, y la de su muger, y hijos, si por esta defensa conviniere matarlos.

422 Porque * como dize Tacito, [Y] en todos los negocios importantes, y graves interviene algo de iniquidad, ò dureza; pero esso no se atiende, quando se pone la mira en la publica vtilidad, que es siempre la que manda considerar, y preferir el Derecho. [Z]

Estas razones tomò Azevedo del librillo, que el Doctor Antonio Alvarez escriviò sobre este argumento, donde las
423 prosigue mas largamente, [A] y prueva, *
que si por defender la Patria, puede, y deve vno poner en peligro su vida, como lo dizé nuestros Iurisconsultos, [B] y otros muchos Autores, que Yo juntè en otros lugares. Aqui estamos en esse caso, por el discrimen en que haziendo lo contrario se pone la causa publica, y porque el Castellano ha de tener como por Patria la Fortaleza que se le ha dado en guarda, y el Capitan su Nave; [C] y no es impiedad, ni injusticia, sino piedad, y justicia, y acto heroico de fortaleza, aventurar, y perder
424 la vida por defenderla. [D] Pues de * nues-
tros miembros, y acciones es mas dueño la Patria, y la Republica, que nosotros mismos, como en varios casos nos lo enseña el Derecho. [E]

425 En que haze su * fundamento la opinion de muchos Theologos, y Iuristas, [F] que tienen por licito ofrecerse por ello a muerte cierta, y evidente, y escogerla con deliberada voluntad, aun quando

Y Tacit. in persona Cassij *lib. 14. annal. Habet aliquid ex iniquo omne magnum exemplum, quod contra singulos vtilitate publica rependitur.*

Z *Authent. res quæ in fine, C. commun. de legat. l. vnica, § fin. C. de caduc. toll.* cum traditis à Corras. *de iuris arte 1. par. cap. 23.* & Gaill. *lib. 2. pract. cap. 56. ex num. 3.* & Bonifinio *lib. 3. rerum Vngaricar. in orat. Attilæ.*

A Alvar. *sup. l. 6. par. 1. 2. & 3. par. & in anteludijs*, & præcipuè *fol. 8. 9. 11. 13. & 29.*

B *L. veluti*, vbi benè Alber. Ias. & alij *D. de iustit. & iure*, cum alijs quæ adduxi *in tract. de crimin. parricid. lib. 2. c. 4 & cap. 6.* Tusch. *lit. P concl. 133.* & D. R. Valençuela *cons. 36.*

C *Vt in toto tit. 18. par. 2. & in l. 3. tit. 4. & in l. 9. in fine, tit. 25. ead. part.*

D *Cap. fortitudo 23. q. 3.* ibi: *Fortitudo, quæ vel in bello tuetur à barbaris, patriã, vel domi defendit infirmos, vel à latronibus socios plena iustitiæ est.* Aristot. *lib. 3. Ethic. Fortitudo est aggressio terribilium, vbi mors imminet, propter bonum commune salvandum.* D. Thom. *de regim. Princip. Fortitudo est, quæ gratia Reip. se exponit, & non cedit, neque fugit periculis excrescentibus.*

E *L. 1. §. & generaliter, D. de ventre in posses. mittendo, l. liber homo, D. ad l. Aquil. l. 34. tit. 34. par. 7.* vbi glos. *l. emancipatum, §. si quis de Senator. l. 3. tit. 23.* vbi glos. 1. *part. l. 33. tit. 9. part. 6.* vbi glos. 3. & latè Tiraquell. *de retractu lignag. §. 1. glos. 9. num. 5.* & Amescua *de potest. in se ipsum, lib. 2. cap. 2. & 3.* Cicer. post Suetonium *lib. 1. offic.* ibi: *Ortus nostri partem patria vendicat, partem parentes, partem amici, &c.*

F Soto *de iust. & iure, lib. 5. q. 1. art. 6.* Aragon *in 2. 2. q. 64. art. 5. ad 5.* Petrus Navarra *lib. 2. de restitut. cap. 3. n. 46. & seqq.* & Tiber. Decian. *lib. 9. crimin. cap. 2. num. 23.*

huviera ocasion de evadirla. A los quales
asiste Horacio, [G] que llama dulce, y hon-
roso este modo de muerte. Y Ciceron, [H]
que dize, devemos consagrar nuestra vi-
da, y quanto fueremos, y valieremos a la
Patria, porque la avemos de amar, y esti-
mar mas que a nosotros mismos.

Y quando * en esta opinion aya algu- 426
na dificultad, por lo que contra ella ale-
gan, y disputan otros Doctores. [I] Por lo
menos no la recibe, el ser licito, y aun
obligatorio, exponerse los vassallos en
defensa, y servicio de la Patria, y de su
Ley, y su Rey, a peligros de muerte, por
grandes que sean, y cercanos a ella, lle-
vando en si alguna esperança de escapar
dellos, ò deseos de defender su vida quan
to pudieren. [K] Porque este es derecha-
mente acto de fortaleza, que en ninguna
cosa se pratica, y experimenta tanto, co-
mo en la guerra. [L] Donde el fin que se
pretende, es el de la vitoria: y este esfuer-
ço de pelear varonilmente, y despreciar
la vida, se tiene por medio de conseguir-
la, y si sucede morir, es fuera de nuestra
intencion, y contra nuestra voluntad, y
como efeto cōsecutivo de tales empleos,
en los quales no se pudiera dar passo con
honra, si nos acobardarã essotros recelos.

De esto * (dexando varios exemplos, 427
que se pudieran traer de letras huma-
nas [M]) tenemos vno bien apretado en
las Divinas, de Eleazaro hijo de Saura,
del qual se cuenta en el libro de los Ma-
chabeos, [N] que viendo se perdia su exer-
cito a manos de el del Rey Antiocho, que
era mas poderoso, y creyendo que el Rey
iba

G Horat *lib.2.Od.2.*
Dulce & decorum est pro Patria mori.

H Cicero *lib. 2. de legibus* : *Respublica nomen vniversæ civitatis est, pro qua mori, & cui nos totos dare, & in qua omnia nostra ponere, & quasi consecrare debemus : quia charior esse nobis debet Patria, quàm nos metipsi.*

I Durand. *lib.4. Sentent.dist.17.q.6. nu.6. & seqq* Mencha. *1.controv.illust.c.13.nu.10. & 11.* Ioan. de Lignano *in tract.de bello, c.29.* vbi latè disputat illam quæstionem, *An fortis in bello potiùs debeat expectare mortem, quàm fugere?* & alij, quos refert & sequitur Amescua *d.lib.2.cap.2.num.11. & lib.1 cap.5. & 8.* Vide text. & DD. *in cap. ex parte, de sepultur.* Ioan. Gutier. *lib.2. Canonic.cap.3.num.12. & seq.* & Didac. Perez *in l.19.tit.19.lib.8 Ordinam.*

K D.Thom. & omnes *in 2.2.q.123. art.5.* Soto, Aragon, Durand. & Lign. *vbi sup.* Bañes *2.2 quæst.64.art.5.dub.1.* Bart. Bald. & Angel. *in l.1.§.bestias, D. de postulan.* Anania *in c.1.de torneament. nu.5 & 6.* Covar. *lib.1.variar.cap.2.nu.10.* Mencha. *controvers.illust.cap.11.nu.30. & cap.31. num.12.* Plaça *de delictis, cap.23.num.7. & 8.* Amescua *d.cap.2. num.16. & lib.1.cap.1.num.18.* & plures alij, quos refert Borrel. *de Magistrat. edict.lib.4.cap.9. & 14.* & Calist. Remirez *de lege Regia Aragon.§.31.n.13*

L *Dict.cap.fortitudo 23 q.3.* tex. optimus *in l.8.vers.La tercera virtud es fortaleza de coraçon,* vbi Gregor. Lop. adducit plures diffinitiones fortitudinis cum Aristot. Seneca, Macrob. D. Thom. & alijs, & vide integrum tractatum Thomæ Bocij *de robore belli,* & Palacios Rubios *en el tratado* que en lengua Española escriviò, *Del esfuerço belico heroico,* especialmente en el *cap.30.* donde trata, *De los hombres, que por bien de la Republica se ponen a peligro de muerte.*

M De quibus videri possunt Valer. *lib.3.cap.2. & lib.5.cap.3.* Iustin. *lib.2.* Palac. Rub. & Amescua *vbi supr.* Chronica general de España *in vita Regis Sanctij,* Sedeño *en su libro de Varones ilustres tit.16.cap.3 col.10. & 11.*

N Machab. lib.1. cap.6. vers.43. *De-*
dit

iba sobre vn grande Elefante, por ser el mayor de treinta que traia, se determinò à arrojarse en medio de los contrarios, y meterse debaxo del Elefante para matarle, como lo hizo, aunque al caer le cogiò debaxo, y muriò alli juntamente con èl.

428 La qual hazaña * celebra la Escritura, por dezir, que la obrò por librar a su pueblo, y adquirir para si nombre eterno. Y la alaban Sã Gregorio, Iosefo, y San Ambrosio; O diferenciandola de la de Sanson, quando se resolviò de morir, y matar los Filisteos, derribando las colunas del Templo; porque este llevò deliberada voluntad de morir, y asi no se puede escusar de pecado, sino es con dezir, que tuvo inspiracion, ò revelacion Divina para hazer lo que hizo, como Yo lo notè en otra parte. P Pero Eleazaro, aunque se expuso a peligro tan evidente, solo endereçò su deseo a librar su Patria con la muerte de su contrario, y aunque ocasionò con esto la suya, no se pudo tener por culpable, por la razon que se ha referido.

429 Y esta tambiẽ escusa, * segun dotrina de Leonardo Lesio, Q y otros Autores, a los que curan los apestados, a los que dàn fuego a las minas de polvora, que se han hecho para bolar algunos Castillos, ò murallas, aunque es verosimil, que cayendo àzia donde ellos estàn, queden sepultados entre sus ruinas. Y a los que en batallas Navales, viendose apretados de contrarios mas poderosos, y no hallando ya camino de resistirlos, se determinan de comun consentimiento de bolar sus

Na-

dit se, vt liberaret populum suum, & acquireret sibi nomen æternum, & cucurrit ad bestiam audacter in medio legionis interficiens à dextris & à sinistris & cadebant ab eo huc atque illuc. Et ivit sub pedes Elephantis, & supposuit se ei. & occidit eum: & cecidit in terram super ipsum, & mortuus est illic, &c.

O D. Gregor. & Ioseph. relati à Plaça *vbi sup.* meliùs D. Ambros. *lib.* 1. *offic. cap.* 40. Amescua *d cap.* 2. *nu.* 17. ibi: *Et inter eum & Samsonem differentia est, quòd Eleazarus non intendit mori, Samson intendit.*

P Ego *in meo tract. de Indiarum iure, lib.* 2. *cap.* 3. *num.* 13.

Q Lessius *de iustit. & iure, lib.* 2. *cap.* 9 *nu.* 34. vbi post relata exempla Samsonis, Eleazari, curantium ægrotantes in peste, & incendentium pulverem sulphureũ ad diruenda castella, sic inquit: *Et hoc modo excusari possunt nostri milites, & socij navales, qui sæpè fortissimè cum hæreticis prælio navali dimicantes, cum iam vident navem in potestatem hostium venturam, communi consensu ignem pulveri injiciunt, & se mari committunt, ne ipsi, & naves veniant in hostium potestatem. Non enim intendunt sui interitum; sed ne hostis navi cum publico damno potiatur, & vt si ipsi, si qua ratione posint, morti certissimæ ab hoste inferendæ eripiant.* Idem probant, & prosequuntur Bonacina *in Summa morali, tom.* 2. *disput.* 2. *q. vlt sect.* 1. *punct.* 45 *nu.* 8. Laymannus *lib.* 3. *tract.* 3. *p.* 3 *cap.* 1. *sect.* 5. *nu.* 3. *ad fin.* Y del soldado que pone mina en la torre del enemigo, aunque sepa que ha de morir, Filucio *tract.* 29. *cap.* 4. *num.* 72.

Naves, arrojandose ellos al mismo tiempo a la mar, y procurando salvar sus vidas a nado, ò como pudieren: porque en este caso, no es su principal intento darse la muerte, sino estorvar, que los enemigos, con publico daño, no se aprovechen de las Naves, y sus despojos, y escapar de la que temen recebir de su mano, con essotros peligros en que se ponen.

Y es tan cierto lo referido, * que los 430
que se aventuran, y mueren en esta forma, peleando por la Patria, y por la Republica, son vistos vivir perpetuamente, por la gloria, y fama que adquieren con tales hazañas, como lo dize el Emperador Iustiniano; [R] y para varios efetos de Derecho lo consideran algunos Autores.

Y Ciceron * no se contenta con esto, 431
sino aun añade, que tienen cierto, y señalado lugar en el Cielo, donde gozan de perpetuo descanso. [S] A que alude el Poeta Tirteo, [T] diziendo, que en los sepulcros viven como solian.

Y mas catolicamēte * Nicolao, y Leon 432
Papas en algunos capitulos del Decreto, [V] donde asseguran el Reino del Cielo a los que en guerras justas mueren por defender la verdad de la Fè, ò la salud de su Patria, y con esto los animan a que peleen varonilmente contra los enemigos della.

Y atendiendo a esto, dize * en nues- 433
tros mismos terminos vna ley de Partida, que miren mucho los que tienen Castillos a cargo, que no desmayen en su defensa, pues en ella consiste su prez, y honra: [X] *E porende muerte, ni otro peligro, que es*

R Iustin. *in §. filij, vers. Et constat.* Inst. *de excus. tut.* ibi: *Hi enim, qui pro Republica ceciderunt, in perpetuum per gloriã vivere intelliguntur.* Quod ad quæstionem patrui, & nepotis, & ad alios iuris effectus eleganter porrigit Costa *in l qui duos, §. cum in bello, verb. Perijsset, D. de reb. dubijs,* Parlad. *in sesquicent. different.* 18. §. 1. *num.* 2. Aiala *de iure belli, lib.* 3. *cap* 7. *nu.* 20. *& seqq.* Georg. Acac. *de privil. milit. cap.* 4. & vide *l.* 5. *tit.* 27. *part.* 5.

S Cicer. *de Somn. Scipion. Omnibus qui Patriam servarunt, iuverunt, auxerunt, certum esse in cœlo, & definitum locum, vbi beati sempiterno ævo fruuntur.* Vide eundem *Philip.* 9 & 14. & *in orat. pro Balbo,* & quę ex Thucyd. Arist. & alijs tradit Balduin. *in d. §. filij, n.* 23 & 24.

T Tyrtæus *in Elegijs de eo qui pro Patria in acie perierat:*

Huic quoque sub terris vita vt antea manet.

Conducit Clemen. Alexan. *lib.* 4. *Stromat.* ex sententia Heraclid. *Marte cæsos Dij honorant & homines.*

V *Cap. omnium vestrum* 23. *q.* 5. *cap. omni timore* 23. *q.* 8. ibi: *Omni timore, ac terrore deposito, contra inimicos sanctæ Fidei, & adversarios omnium Religionum agere, viriliter studete. Novit enim Omnipotens si quilibet vestrũ morietur, quòd pro veritate fidei & salvatione Patriæ, ac defensione Christianorum mortuus est, & ideò ab eo præmium cœleste consequetur.* Faciunt, quæ tradit glos. & DD *in l. minimè D. de relig & sumpt. funer.* Abbas *in cap.* 2. *num.* 2. *de immunitat. Eccles. & l.* 5 [illegible]. *tit.* [illegible]. & ibi glos. 3. *part.* 1.

X *L.* 12. *in fine, tit.* 18. *part.* 2.

es paſſadero, non deven tanto temer como la mala fama, que es coſa que fincaria ſiempre a ellos, è a ſu linage, ſi non fizieſſen lo que devieſſen en guarda del Caſtillo. Cà maguer natural coſa es, de aver los omes miedo de la muerte; pero pues ſaben que por ella han de paſſar, ante deven querer morir faziendo lealtad, è derecho, è dar a los omes razon verdadera de los loar deſpues de ſu fin, mucho mas que quando eran vivos. E dexar otroſi à ſu linage buen prez, è buena fama, è carrera abierta, porque los ſeñores con quien vivieren ayan debdo de los fazer bien, è honra, è de fiar ſiempre en ellos, que moſtrar luego cobardia, porque ſean tenidos por malos, è de ſi recibir hi muerte como de traidor, ſi eſtorcieren venir a denueſto, è a deshonra, è dexar ſu linage mal enfamado para ſiempre. Y otra: [Y] *E aun ha meneſter de ſer esforçado, que non dude de ſe parar a los peligros que al Caſtillo avinieren.* Otra dize: [Z] que deven ſer ſofridores, è feridores los Cavalleros, que entran en lides con los enemigos, *para fazer lo que les conviene en fecho de Cavalleria; Cà maguer fueſſen feridores, è ſupieſſen fazer daño, ſi ſofridores non fueſſen, de manera que non deſmayaſſen por las feridas que dellos recibieſſen, ni por los otros grandes peligros, que les hi avinieſſen, non podrian vencer, antes convernia por fuerza, que fueſſen vencidos.*

434 Las quales * leyes pudieron ſacarſe de otras del Derecho comũ, que enſeñan, [A] que los hombres de obligaciones, temen, y deven temer de ordinario el peligro de la fama, y reputacion, mas que el de la vida,

Y *L.6.eod.tit.18.part.2.*

Z *L.10.tit.23.part.2.*

A *L.iſti quidem, D.quod metus cauſ. ibi: Cùm viris bonis iſte metus maior quàm mortis eſſe ſoleat, l.2. tit.10.p.2. l.1. tit.6 p.7.* cum alijs traditis *ſup.num.30.* facit illud D.Paul. *1. ad Corint.9. Expedit mihi magis mori, quàm vt gloriam meam quis evacuet,* Eccleſ.7. *Curam habe de bono nomine, l.infamia, C.de Decur.lib.10. cap.ita ne 32.q.7. cap.nolo 12.q.1. cap.non ſunt audiendi 11.q.3.* Abbas *in cap.Monaſteria, de vita & honeſt.Clericor.* & *in cap.fin. de accuſat.* Alvarez *d.tractat de fortal.fol.31. & ſeqq.* & Dom.D.Fern. Pizarrus *d.diſc.num.13. & 14.*

vida, y hazienda, de que yà arriba apuntamos algo. Y lo advirtiò bien en nuestro mismo caso Gregorio Lopez,[B] refiriendo las palabras de Caton, que solia dezir, *que se ha de apreciar en tanto el esfuerço, y virtud, que por su causa se menosprecie la vida, aunque es tan amada.*

435 Y Ciceron * en vna de sus Filipicas,[C] donde dize, que pues nacemos para la honra, y la libertad, ò procuremos adquirirla, y conservarla, ò muramos gloriosa, y dignamente en esta demanda. Y en otra,[D] que es bien afortunada la muerte, que siendo deuda comun de nuestra humana naturaleza, se paga, quando importa à la Patria, haziendo con esto eterna la memoria de vna vida, que en si suele siempre ser breve. Porque si la fama no huviera de tener mas duracion que la vida, quien fuera tan necio, que con graves trabajos, y peligros procurara la gloria, y suma alabança que se les deve?

436 Y esta consideracion, * aunque en todos deve obrar mucho, y estar muy presente, es cierto, que ha de pesar mas en los Generales, y Capitanes, quanto son mayores sus obligaciones, que las de los soldados comunes.[E] Porque todo el mũdo, como dize Procopio,[F] està a la mira de sus acciones, y segun proceden en ellas, les da los grados de perpetua ignominia, ò perpetua alabança. Y la mayor que pueden tener, segun otra sentencia de Plutarco, y Tertuliano,[G] es, ò vencer salvos, ò morir esforçados; porque asi se libran del padecer, y se juzga que muriendo, hizieron quanto fue de su parte, por cumplir

B Gregor. Lopez *in l.6.tit.18.par.2. verb. De ser esforçado*, ibi: *Tanti faciens virtutem, vt huius gratia vitam (alioqui charam) negligat, vt Cato Senior aiebat.*

C Cicer. *Philip.3. Ad Decus & libertatem nati sumus, aut hæc teneamus, aut cum libertate moriamur.*

D Idem Cicer. *Philip.4. O fortunata mors, quæ naturæ debita, patriæ potissimùm est reddita. Brevis nobis vita data est: at memoria benè redditæ vitæ sempiterna, quæ si non esset longior, quàm hæc vita, quis esset tam amens, qui maximis laboribus & periculis, ad summam laudem gloriamque contenderet?*

E Plutarch. *in Sertorio ex Theophrast. Duce dignam mortem Dux oppetere debet, non levis alicuius armigeri,* Sallust. *in Iugurth. Dux nihil metuere debet, nisi turpem mortem,* dixi *supr. num.132. & seqq.*
F Procop. *de bello Goth lib.1. Qui summæ rei præficiuntur, vti se gesserint vel ignominiam vel laudem perpetuò referunt.*
G Plutarch. *in Pelop. & Marcel. comparat. Ducis summa laus est, vt vel salvus vincat, vel virtute vitam finiens occumbat. Sic enim non passurus aliquid, sed egisse moriendo existimatur.* Tertullian. *in lib. de fuga: Moriatur quoquo modo aut victus aut victor. Vsque adeò ne mori miserum est?*

plir

plir con lo que devian; quedandonos en las grandes perdidas, y calamitosos estragos, essa quexa mas de la adversa fortuna, de avernos tambien llevado, y quitado de en medio los Capitanes. [H]

437 Por esto * refiere Virgilio [I] de aquel famoso Capitan Troiano, que tenia por gloria morir en las armas; y llama HERMOSA esta forma de muerte. No porque ella pueda ser gloriosa, como Seneca dize; [K] sino porque es glorioso el morir mostrando valor, esfuerço, y virtud. Y los hombres, segun enseña Platon, [L] tienen esta por hazaña honrada, y veneran las cenizas de los que assi mueren, y los juzgan por de linage de oro.

438 Todo * lo qual abraçò Camerario [M] en vna de sus Emblemas, donde aviendo pintado vn cipres, y vna palma, puso esta letra: LA VNA DE LA OTRA SERA PAGA: y explicò el intento con estos versos:

Por la Patria vencer, ò con honrosa
Muerte perder la vida, el fuerte ama,
Y esto muestran los dos ramos pintados.

439 Y estavan * tan persuadidos a esto los Lacedemonios, que tenian por ley (segun refiere Demarato en Herodoto [N]) no huir en el conflito de la batalla, sino vencer, ò morir por la Patria, guardando sus puestos. A que deviò de mirar Brasidas, insigne Capitan dellos, quando partiendo a vna batalla, dexò escrita à los Ephoros (que eran sus Magistrados) vna carta, en que les dezia: *Vencerè, y desbaratarè quantos males, y daños se me ofrecieren en esta guerra, ò morirè en ella.* En lo qual, dize Paulo Manucio, [O] que mostrò ani-

H Pausan. *lib.* 5. *Est hæc in magnis cladibus perpetua fortunæ iniuria, vt Duces ipsos de medio tollat.*

I Virgil. 2. *Æneid. vers.* 317.
Pulchrumque mori succurrit in armis.
Idem 4. *Georgic.*
——————— *Et corpora bello*
Obiectant, pulchramque petunt per vulnera mortem.

K Senec. *epist.* 82. *Mors non est gloriosa, sed fortiter mori gloriosum est.*

L Plato *in Menex. in princip. Apud plurimos homines præclarum videtur in bello mori, etenim, qui hoc lethi genere occumbit, præclarum magnificumque funus consequitur.* Idem Plat. *lib.* 2. *de Republ.* aurei generis eum dicit, qui in bello præclarè obierit.

M Camerar. *cent.* 1. *Emblem.* 23. cuius lemma, *Erit altera merces*, palma atque cupresso depictis:
Vincere pro Patria, vel pulchra occumbere morte
Fortis amat, ramus quod monet iste duplex.

N Herodot. *lib.* 7. Lipsius *de milit. Roman. lib.* 4. *dialog.* 4. *ad fin. Non fugere vllam virorum multitudinem in acie, sed stantes in ordine vincere aut mori.*

O Paul. Manutius *in apophteg. Lacon. Brasidas egressus ad bellum, hunc in modum scripsit Ephoris, quidquid erit malorum in bello aut profligabo, aut moriar testatus animum fortissimo Duce dignum. Nam eventus non in manu hominis.*

mo digno de General esforçado, y valiente, porque el vencer no estava en su mano; y asi puso por alternativa el morir, en que no podia hallar salida, si lo escusasse.

La misma * ley tenian los Athenienses, [P] en cuya virtud, antes de ir a la guerra, hazian juramento solemne en el templo de Aglaura, de pelear acompañados, ò solos por sus Dioses, y por su Patria, y procurar con todas sus fuerzas, que no viniesse a menos la gloria de ella, por culpa suya, y que no bolverian las espaldas a los enemigos, por grande que fuesse su muchedumbre. 440

Las quales * leyes se parecen a las que avemos referido de nuestro Reino. Y dize Iusto Lipsio, [Q] que son duras, pero saludables, y provechosas. Y que por medio dellas se engendraron, y aventajaron tanto en aquellos tiempos muchos Capitanes, y soldados insignes, que con esto vencieron, y sugetaron otras Naciones. 441

Y si queremos confirmarlas con exemplos, * que suelen mover mas que las razones, y autoridades, [R] aunque sean muy eficaces, podriamos referir muchos de todas letras, todas Naciones, y todas edades. 442

Pero * dexando los que ya en este Discurso vàn apuntados, [S] y los de los Sagũtinos, Numantinos, y Astapenses, que quisieron mas morir, que verse vencidos, y otros que se puedẽ tener por vulgares. [T] 443

Tengo por * digno de particular, y repetida advertencia el de Iudas Macabeo, [V] que tuvo por mayor gloria pelear, 444

P *Pugnabo pro sacris, pro legibus, pro aris & focis si e solus sive cum multis & ne Patriam meam deteriorem quàm accepi posteris tradam, omnibus enitar viribus*, ita ex Morendo, tradit D. R. Valenzuel *in discurs. polit. 2. part. consid. 3. num. 21.* & paucis mutatis idem ex Lycurgo Rhetore adversus Leocratem, refert Lipsius *vbi sup.*

Q Lips. *d. dial. 4 in fine. Duræ leges* (inquies *duræ sed vtiles: & istæ sunt, quæ viros, quæ milites pepererunt, gentium hominumque victores.*

R Cicer. *lib. 3 de orat. Duo nos maximè movent, exemplum, & similitudo.* Aristot. *lib. 10 ethic. In actionibus humanis minus creditur sermonibus quàm operibus,* Plin. *in Panægyric. Melius homines exemplis docentur quæ in primis hoc in se boni habent, quòd approbant, quæ præcipiunt fieri posse.*

S *Supr num.* 125. cum multis *seqq.* & alibi passim & 4[illegible].

T De his Livius *decad. 3. lib. 1. & 8.* Sabell. *lib. 9 Enead. 5 fol.* 82. Cermenatius *Rapsod. cap* 25. *in fin.* Cotereus *de iure & privileg. milit. l.* 16. *cap. 8.* Bellin p. tit *vnic num* 65. Alvar. *de fortal. fol.* & 6. Bobad. *lib. 4 cap. 3. num. 9. & seqq.*

V Machab. *cap. 9 à vers. 6.* tetigi *supr. n.* 381. Contz. *lib. 1 politic cap* 48. Scriban *in Polit. Christ. 2. p. c. 2 4. Maluit* (inquiunt) *Iudas mori in prælio, quàm pugnam detrectasse videri, ne videretur de Deo parum sperasse. Et gloria ipsius ad gloriam Dei quoque spectabat,* & vide quæ dixi *supr. nu.* 381.

lear, y morir con el pequeño exercito que llevava, que reusar la batalla, y desconfiar de la misericordia Divina, a cuya honra principalmente se endereçava la suya.

445 Y en * Diodoro Siculo [X] leemos, que vn noble General de los Persas, en la batalla Naval que tuvo con Temistocles, que lo era de los Athenienses, viendo que se iba desbaratando, y perdiendo su armada, no quiso (aunque pudo) ponerse en huida, antes puso su Capitana la primera de todas, y glorioso, y alegre, como si peleara à vista de su Rey, recibiò en ella la fuerza de los contrarios, hasta que peleando valerosamente se la echaron a pique con los encuentros.

X Diodor. Sicul. *lib.* 11. *Biblio. fol.* 234. *Ante vniversam aciem provectus, veluti Regi spectanti gratificabundus, cum hostibus pugnam primam conseruit, ac strenuè pugnando cadit; nave in illo congressu eius suppressa.*

446 El mismo * Diodoro [Y] refiere la hazaña de otro insigne General de los Lacedemonios, llamado Periarco: que llevando a su cargo vna armada de ochenta y cinco Galeras, y travandose en batalla con otra de Agesilao, que era de mas de noventa, y la governavan Conon, y Pharnabaço, aviendo despues de largo conflito buelto las proas, huyendo todos los de su parte: èl hizo rostro con su Bagel solo, teniendo por torpe, y indigna de su Nacion Espartana la fuga. Y matando primero muchos de sus contrarios, muriò finalmente peleando con gran fortaleza, como convenia al honor, y dignidad de su Patria.

Y Idem Diodor. *supra pag.* 431.

447 Cecilio Paulo, * segun refiere Iulio Frontino, [Z] aviendose perdido su exercito en la guerra de Canas, y ofreciẽdole Lentulo vn cavallo en que huyesse, no quiso quedar vivo, despues de tan gran

Z Frontin. *lib.* 4. *stratagem. cap.* 5. & ex eo Bobad. *d. cap.* 3. *num.* 9.

infortunio, y herido se sentò sobre vna piedra, para que le acabassen de matar los enemigos.

Lucio Pinario * tenia en presidio en nombre del Pueblo Romano la Ciudad de Etna en Sicilia, y como se la apretassen con estrecho, y porfiado cerco los Cartaginenses, vinieron los Ciudadanos a pedirle se la entregasse, y les diesse para ello las llaves. El se escusò con la fealdad, y gravedad que contenia en si semejante delito por leyes Romanas; pero instando todavia los Ciudadanos, y començando a amenaçarle, si no lo hazia, les sossegò, diziendo se miraria en ello, y que viniessen el dia siguiente por la respuesta. En este tiempo apercibiò sus soldados, y les diò orden de lo que avian de hazer en bolviendo los Ciudadanos. Y como bolviessen, y instassen en la misma demanda, hizo la seña, y los mataron a todos, y èl conservò la Ciudad, y su reputacion, con tan grave, aunque necessario escarmiento. El qual exemplo olvidò Bobadilla, [A] aunque trata este punto, de lo que deve hazer el Corregidor, quando los vezinos por escapar las vidas, quieren venir a partido con los enemigos. Pero traele Pedro Bellino, y Cotereo, [B] y dizen, que por no aver hecho otro tanto vn Castellano de su tiempo, dexandose llevar de los ruegos, y lagrimas de la plebe, estuvo en gran peligro de la cabeça. 448

Agathias * cuenta, [C] que Fulcaro, Capitan del Emperador Iustiniano, guiando su exercito por Alemania, fue de repente assaltado, y desbaratado por los Ger- 449

A Bobadilla *dict. lib. 4. cap. 3. num. 8. & 9.* & Claud. Cotereus *de iure & privileg. milit. lib. 3. cap. 8. in princip.*

B Pet. Bellin. *dict. par. 8. tit. vnic. n. 65.*

C Agath. *lib. 1.*

Germanos, y aunque pudo escapar, tuvo por mejor morir peleando con fortaleza, y que Narses su General sintiesse, y lamentasse su falta, que exponerse vivo a su reprehension, y castigo, quando supiesse que perdiò la batalla.

450 Don Fr. Prudencio * de Sandoval [D] refiere en su Carolea, que el año de 1532. llegò a Buda Soliman con quinientos mil hombres, y la hallò desamparada de sus vezinos, por averse huido a diversas partes, aviendo quedado solamente en la Fortaleza vn Capitan llamado Nadasto, con setecientos Budescos de guarnicion, con los quales se defendia con mucho valor, hasta que los mismos, perdidos de animo, le rogaron, que se rindiesse: y porque dixo que no queria, le ataron de pies, y manos, y entregaron a Soliman la Fortaleza, con partido de solas las vidas. Salieron seguros con esto, pero despues, sabido por Soliman lo que avian hecho con su Capitan, recibiò tal enojo, que embiò luego tras ellos, y los mandò matar, sin que se salvasse vno, y rogò a Nadasto, se quedasse en su servicio, y por no averlo querido hazer, le dexò ir libremente.

D D. Fr. Pruden. *in Carolea*, 2. *par. lib.* 20. *fol.* 150.

451 Y Pineda * dize [E] en su Monarquia, que aviendo rompido el exercito Veneciano con el de Esforcia, que pretendia ocupar a Milan, siendo, por el mal sitio en que peleavan, desbaratados, y vencidos los Venecianos, huyeron a vn cercano bosque los Capitanes. Y como dixessen al Dandulo, que era vno de los mas principales, que se pusiesse tambien en huida, respondiò, que mas queria morir ca-

E Pineda *in Monarch.* 4. *part. lib.* 25. *cap.* 35. §. 5.

cabe sus vanderas, que vivir, dexandolas desamparadas, con ignominia suya.

El año de 1326. el Adelantado * Don Juan Manuel diò a Ormiz, Capitan de la gente del Rey Moro de Granada, la batalla que llaman de Guadalhorze, por aver sucedido cerca del Rio deste nombre, en la qual fue por Alferez mayor de la Ciudad de Baeça Pedro Martinez, natural della, y aviendose metido por lo riguroso de la batalla cō el pendon de aquella Ciudad, y los Cavalleros que le guardavan, le cercaron los Moros, apretandole mucho, y cortandole ambos braços para quitarsele, pero èl le asiò tan fuertemente con los troncos de ellos, que no se le pudieron sacar, y le hallaron assi muerto, abraçado con su estandarte; siendo este hecho vna de las principales causas de que los Christianos consiguiessen aquella vitoria. Por lo qual el Rey Don Alonso le diò privilegio de Nobleza, que despues confirmò el Rey Don Enrique, de que oy gozan sus descendientes, que han sido, y son principales Cavalleros Hijosdalgo, con los apellidos de Iodar, y de Alferez, como lo refieren Argote de Molina, [F] y Bernabe Moreno de Vargas. 452

Al qual hecho * se parece el que arriba dexamos referido [G] del Alferez de Olea. Y otro que cuēta Paulo Diacono [H] de vn soldado Romano en la batalla de Canas, que aviendo caìdo muy mal herido, sin que yà se pudiesse valer de las manos, le quiso vno de los contrarios quitar los despojos, y èl le asiò muy recio del cuello con los braços troncados, y le ar- 453

F Argote de Molina *en la Nobleza de Andaluzia, lib.* 2.*cap.* 60. Moreno de Vargas *en sus discursos de la Nobleza de España discurs.* / .*num.* 12.*fol.* 41.

G *Supra num.* 126.

H Paul. Diacon. *lib.* 3. *histor. pag.* 101. *ad medium.*

ran-

rancò a bocados las narizes, y las orejas.

454 Y en nueſtros tiempos * vimos, y conocimos en el Perù al General Pedro del Pulgar,[I] que fue nombrado por Almirante de la Armada, que el Virrey Marques de Monteſclaros embiò contra otra Olandeſa, q̃ avia paſſado a infeſtar aquel mar, General Don Rodrigo de Mẽdoça: y aviendo peleado con gran valor, y conſtancia vna noche, y vn dia, vino a quedar rendida ſu Almiranta, por hazer mucha agua, por cauſa de infinitos valaços que avia recebido de la armada contraria. Y aunque conociò que ſe iba à pique, y los miſmos enemigos le rogaron, y perſuadieron con inſtancia, que ſalieſſe della, y paſſaſſe a las ſuyas, nunca lo pudieron conſeguir, y ſe dexò anegar, por dezir, que de otra ſuerte no cumplia con el juramento que avia hecho, de no deſamparar aquella Nave haſta la muerte. Porque eſta palabra es incluſiva de la miſma muerte conforme à Derecho, como en nueſtro miſmo caſo lo declara Gregorio Lopez,[K] y otros Autores.

455 Por manera, que * ſiempre han ſido alabados, y eſtimados los que mueren por eſtas cauſas, y en tan juſtas, y forçoſas defenſas; como por el contrario vituperados, y caſtigados los que ſe han rendido, ò huido, faltando a ſu obligacion, aunque aleguen para ello muchas eſcuſas: de que tambien avemos ya traido muchos exemplos.[L]

456 Y los moſtrò bien * el Senado Romano, quando Anibal le ofreciò a reſcate ocho mil ſoldados, que avia hecho priſioneros

ſu-

I De la hiſtoria deſta batalla hã hecho particular relacion, y pintura los Olandeſes, la qual ſe podrà vèr *en el apendix de la parte noua de America ilustrada.*

K Gregor.Lop.*in l.6.gloſ.2.in fine &* *gloſ.6.* per tex.ibi: *Haſta la muerte,tit.* 18.*part.*2 tex.& DD *in authent hoc ius, cum ſimilib.C.de procurat.*Bald.per tex. ibi *in authent. hoc amplius num.*24 *C.de fideicommiſ* Alvarez *in tract.de fortalitijs,fol.*25.

L *Supra num.*129 *& ſeqq & nu.*204 *& ſeqq & num.*278.*& ſeqq.*

suyos en la batalla de Canas, en el lugar que llamaron, HORCAS CAVDINAS,[M] no queriendolos recibir, y subrogando, y armando en vez dellos otros tantos esclavos, aunque le costara mucho menos el rescate. Por dezir, que tan gran muchedumbre de mancebos armados, si tuvieran gana, y esfuerço para morir con honra, no se dexaran vencer, y prender con tanta torpeza. Y para dar a entender con esto a los suyos, que de alli adelante procurassen vencer, ò morir. La qual severidad quebrantò notablemente el animo de Anibal, viendo que el Senado, y Pueblo Romano en tan grande perdida, y afliccion mostrava vn valor tan excelso.

Y en la Historia del señor Rey Don 457
Alonso el XI.[N] es gravemente notado, y reprehendido Vasco Perez Alcaide de la Ciudad, y Fortaleza de Gibraltar, porque la entregò a los Moros con ocasion de que le tenian cercado, y apretado, y que no esperava socorro, y le iba faltando el sustento. Y asi dize la Chronica: *Y Vasco Perez de mala ventura fue en hazer esto, que el dia que èl otorgò el Castillo a los Moros, hallaron harina, y vianda, y aparejamiento en la Torre que el Rey tenia en el Castillo, que les podia abondar cinco dias. Y si èl pusiera en su voluntad de hazer lo que era tenido de hazer, que era entregar el Castillo a su Señor, ò morir en èl, no oviera por esso a morir, que pudiera partir aquella vianda à aquellas gentes, è huvieran cinco dias que comer, y a los quatro les acorriera el Rey, y asi no ahincara èl de tan mala ventura como hizo, que lo cobraron los Moros.*

M Narrat hanc historiam Titus Livius *lib.*22. Valer.Maxim. *lib.*2.*cap.*7. Cic *lib.*3.*offic.* & Aiala *de iure & offic. bell lib.*3.*cap.*15.*ad fin.* vbi concludunt: *Tantam multitudinem armatorum iuvenum, si honestè mori voluissent, turpiter capi non potuisse, vt insitum esset Romanis, aut vincere, aut emori, &c.* Locus autem vbi hæc clades accidit, Furcæ Caudinæ, & Fauces Caudinæ appellatus est, & Romanorum strage, & ignominia nobilitatus. Ibi enim Romanorum copiæ Duce Sp. Postumo Cons. in angustijs adductæ, & ab hostibus circumquaque obsessæ, cum aliter evadendi spes non esset, positis armis, sub iugum missæ sunt. Lucan.*lib.*2.*Vltra Caudinas speravit vulnera furcas.*

N *In Chronica Alphonsi XI.cap.*119. *fol.*70.

ros. Y maguer que èl en esto hizo gran maldad, pero gran daño truxo el detardamiento que el Rey hizo, en quanto el Castillo estava cercado. Vasco Perez huvo desafuciamiento, porque passava el tiempo que el Rey embiò a dezir, que era llegado a Sevilla, y que le socorreria, como quiera que por esso èl no deviera hazer lo que hizo.

458 Baptista * Fulgoso [O] refiere otro riguroso castigo que los Pisanos hizieron el año de 1290. contra los Capitanes, y soldados, que estavan de presidio en vna de dos Torres que caìan a la mar, con las quales se defendia el Puerto de Labrona, que pretendian ganarles, y quitarles los Genoveses. Y aviendo yà derribado, y arrasado la vna desde los cimientos con la bateria, y caido, y perecido en la mar, y en la ruina los que la guardavan, los que estavan en la otra se rindieron a partido a los Genoveses, temiendo el mismo sucesso, y viendo que su Torre estava ya tambien por la mayor parte desbaratada. Lo qual entendido por los Pisanos, confiscaron los bienes de los que assi se entregaron, y pusieron en estrechas mazmorras sus mugeres, y hijos, y dieron garrote a quantos pudieron aver a las manos, diziendo, que si tanto amavan la vida, no se devieran encargar de la guarda de aquellas Torres. Las quales si se dieran a otros mas animosos, por ventura en el tiempo que pudo tardar en caer la postrera, se levantara alguna tormenta, que necessitàra à los Genoveses a retirarse, ò les llegara el socorro de Pisa, con que se pudiera aver escusado el daño, y afrenta de

O Baptist. Fulgos. *lib. 2. cap. 2. fol. 71.* vbi post huius facti narrationem cōclūdit: *Quam si alij maiore præditi animo suscepissent fortasse per id tempus, quo turris postrema casum differebat, aut adversa tempestate pulsis inde Genuensibus, aut misso Pisis præsidio, effici potuisse, ne tanto detrimento atque dedecore Patria afficeretur.*

la Patria, que lamentavan por lo cōtrario.

Y luego * pone otro exemplo [P] de no 459
menos severa disciplina de los Genoveses, en el tiempo que su Ciudad estava dividida en vandos de Guelfos, y Gibilinos. Diziendo, que los Guelfos, que entonces predominavan, pusieron en vnos trabucos a siete soldados, que avian entregado a los Gibelinos la Torre del Faro, aunque yà estava para caerse, por la gran bateria; y como si fueran piedras, ò valas, los arrojaron de la Ciudad por encima de las murallas, al campo de los contrarios.

Y el año * passado vimos degollado 460
en Flandes en publico cadahalso al Castellano de Velua, aviendole rescatado primero para este efeto de poder de los Olandeses con mucho dinero, por aver perdido aquella Plaça por culpa, ò descuido suyo, aunque èl pretendiò dezir, que se la ganaron por interpresa.

Y no es * contrario a esto, lo que se 461
praticò en Napoles con el Castellano de Manfredonia, de que habla la decision de Carlos de Tapia; [Q] porque con aver tenido muchas disculpas, que no concurren en nuestro caso; el proprio Autor refiere, que huvo votos que le condenaron à muerte, teniendole por comprehendido en el caso de la ley de Partida. Aunque la mayor parte, por algunas consideraciones, templò este rigor, condenandole en reclusion perpetua en otro Castillo.

(†)

P Idem Fulgos. *vbi supra, vers. Non minus severè.*

Q Carol. Tapia *decis. Neapolit.* 13. de qua mentionem feci *supr. num.* 236. vbi *num.* 34. ita habet : *Ex his omnibus fuit resolutum pro maiori parte Castellanum non esse puniendum pœna mortis naturalis, neque incidisse in crimen læsæ Maiestatis, sed ex aliquibus considerationibus esse recludendum in aliquod castrum, eius tamen vita durante : licèt aliqui ex Dominis fuissent voti, vt pena mortis puniretur Castellanus.*

§. XVI.

§. XVI.

QUE AUN QUANDO TOTALmente se hallaran sin culpa, pudieran ser castigados por el exemplo, y como en expiacion de tan gran desventura.

BASTANTEMENTE quedan probadas (a mi parecer) las culpas de nuestros reos, y las graves penas en que por ellas han incurrido por todos derechos. Pero aun quando les pudieramos conceder, que totalmente careciero͂ de culpa, y que este sucesso se huviera todo de atribuir a
462 desgracia. En los que son * tan graves, y de circunstancias tan dañosas, y lastimosas, razones, y similes hallarèmos, para que tambien se pueda hazer alguna demostracion grande por el exemplo, y como en expiacion, y satisfacion publica de la desventura que aconteciò en su tiempo, y en su govierno.

463 Porque * aunque lo regular es, que donde no ay culpa, no ay pena, como arriba queda apuntado, y gravemente lo enseño Tito Livio. [R] Otra regla de Derecho limita esto: *Sino es que intervenga causa.* [S] Donde la palabra, CAUSA, la entienden los Doctores de esta PUBLICA,
464 que dezimos. Cuya * consideracion haze, que muchas vezes se salga de los compasses ordinarios de la estrecha, y rigurosa Iurisprudencia, y que lo que ella pide, se tenga por lo mas justo, y mas convenienté. [T]

R *Supra §.8 num.124. & seqq.* Titus Livius *lib.39. Vnde orta culpa est ibi pœna consistat.*

S *Cap. sine culpa, de regul. iur. lib.6.* ibi; *Sine culpa, nisi subsit causa, non est aliquis puniendus*; tradit gloss. communiter recepta *in cap. cognoscentes, de constit. & in cap. fin. de eo qui cognov. consan.* Rebuf. *in l. aliud est fraus, de verb. sign.* pag.638. Pet. Pechius *d. cap sine culpa*, & Ego *de Indiar. iur. lib.2. cap 11. num.32.*

T *L. ita vulneratus 51. vers. Multa. D. ad leg. Aquil. l. Barbarius, D. de officio Prætor.* cum aliis quæ tradit Brif. & Calin. *verb. Vtilitas.* Inter quæ illud Horatij:

Atque ipsa vtilitas iusti prope mater & æqui.

estque Legislatoris omnia ad vtilitatem civium referre, vt Cicer. *ad Q. Fratrem* scribit, & Aristot. *in lib. de morib.* monet.

Y assi Marciano, * definiendo la ley, la 465
llama, correccion, y castigo de los pecados volũtarios, y involuntarios, [V] dando a entender, que aunque no pueda aver delito sin que preceda voluntad de delinquir, como lo enseñan a cada passo otros Iurisconsultos. [X] Puede todavia ser necessario, que aun al daño que se causa sin voluntad deliberada de hazerle, se le pōga alguna animadversion, y castigo: como refiriendo varios exemplos lo comprueван Guillermo Fornerio, y otros Autores. [Y]

Y lo vemos * praticado en castigos 466
hechos a las estatuas, que cayendo mataron a alguna persona. Y en los animales con quien se comete el pecado bestial, y muchas vezes en los cadaveres, que con carecer de sentido, se haze demostracion en ellos por el exemplo. [Z]

Y en los * furiosos, que aunque la infe- 467
licidad de su hado les escusa de culpa, [A] tal vez los avemos visto padecer pena, por la calidad, ò gravedad de la persona, a quien hizieron el daño, Y porque con este escarmiento, estè mas segura la salud publica. Como sucediò en el loco, que diò las heridas al señor Rey Don Fernando el Catolico, y le mandò ahorcar la señora Reina Doña Isabel su muger, cuyo hecho defienden Hipolito Marsilio, y Iulio Claro, [B] aunque no le aprueван otros Autores.

Y mirando a esto * dize Pedro Hero- 468
dio, [C] que ay algunas condenaciones, ò penas, que se tienen por justas, solo por parecer que son necessarias. Lo qual prue-

V *L.2.D.de legib.*ibi: *Correctio autem voluntariorum, & non voluntariorum peccatorum.*

X *L.1.§.Divus, l.infans, & l.Divus, D. ad l.Cornel.de sicar.*ibi: *In maleficijs voluntas spectatur, non exitus* cum alijs latè adductis à Tiraquel. *de pœn. temp. caus.*49. Tiber. Decian. *lib.*9. *crim.c.*27. *num.*8. Caball. *resol.*29. *n.*185. & Farinac. *de delict.*1.*tom.q.*18.*n.*1.*& seqq.*

Y Guill. Forner. *lib.*1. *select. cap.*10. Prateius *in dicæolog. lib. vnico cap.* 5. *vers. Voluntarium.* Forcatul. *in Sphæra legali, & in Necioman.dial.* 1.*num.*23.

Z De his omnibus agit latè Forner. *vbi sup.* Guid. Pap. *decis.* 238. Caball. *resol. crimin.*294 *n.*450. *& seq.* Pet. Herod. *lib.*7. *rer iudicat.tit.*4.*cap.vlt. & lib.*9.*tit.*15.*cap.*2. & Ego latiùs *de crimin.parricid lib.*1 *cap.*2.

A *L.Divus.D de offic. Præsid. l.infans, D.de sicarijs*, latè Tiraq. *de pœn. temp. caus.*2. 3. & 4. & Farinac. *de delict.*3. *tom.quæst.*94.*per totam & 4.tom.q.*120 *num.*181. & Pet. Roizius *decisione Lituana* 4.*num.*139.*cum multis seqq.*

B Hippolyt. Marsil. *in l.*1. *in princip. D.de sicar.nu.*59.*&* 60. & *in prax.crim. verb Diligenter, num.*167. Iul. Clarus *in prax.§.fin. q.*60. *vers. Item quæro*, licèt in dubium vocet, & non nisi sub certa distinctione defendat. Anton. Gomez *de delictis cap.*1 *post num.*72.*vers. Sed his non obstantibus.* Pet. Roizius *vbi sup.num.*154. & Farinac. *d.quæst.*94.*nu.* 38. & 39.

C Pet. Herod. *lib.*10 *rer iudicat.tit.*3. *capit.*7 *fol.*394. cuius titulus est: *Esse quasdam damnationes hoc solo iustas, quia sunt necessariæ*, sequitur Adã Contzen *lib.*10. *Pol.*11 *cap.* 18 §.2. vbi. quòd *magnæ sæpè pœnæ fuere etiam vbi non magnæ culpæ, finis tamen erat disciplina*, & adducit exempla.

prueva con algunos exemplos.

469 Y en otra parte * mas dilatadamente refiere,[D] que aunque parece que a nadie se le puede justamente hazer cargo de las batallas, que pierde por infelicidad, ò desgracia, como èl de su parte aya hecho lo que deve al oficio de buen Capitan. Como ni culpamos al Medico, ò Orador, que con su arte, ò eloquencia curò bien al enfermo, ò defendiò con cuidado al cliẽtẽ, aunque el efeto no acompañe al deseo.[E] Todavia es cosa muy cierta, que segun los buenos, ò malos sucessos, se excita en los pueblos, y en los exercitos la estimacion, benevolencia, ò aborrecimiento de los Capitanes, y Generales, como lo enseñò Iulio Cesar.[F]

470 Y es * costumbre casi general de todas Naciones, el notarlos, y castigarlos por las desgracias, como de los Cartaginenses lo diximos en otra parte con Valerio Maximo, y otros Autores.[G]

471 Los quales * pusieron en cruz a Bomilcar, porque peleò infelizmente contra Agatocles: y a Asdrubal absente, contra Cecilio Metelo, y a Macheo por otra batalla que perdio en Cerdeña.

Y de aqui nacio la astucia de Anibal, que aviendo sido vencido en batalla Naval por el Consul Duillio, embiò con grã diligencia à consultar al Senado Cartagines, si pelearia con los Romanos? Contandoles el estado en que se hallavan ambas armadas. Y como respondiesse el Senado, que era forçoso que diesse la batalla. Replicò el Embaxador: Pues asi lo hizo, y ha salido vencido en ella.

Xer-

D Idem Pet. Herod. *eod. lib. 10. tit. 8. cap. 15. fol. 418. & 419.*

E Herodius *sup. Laus certè victo etiã debetur, si nihil boni Imperatoris intermisit sicut Medico & Oratori, etsi artẽ eloquentiamque neque victoria neque valetudo secuta est. Quare etiam Mæcenas Augusto in re bellica idem tibi observandum est, inquit, ne vel fortuitò alicuius infortunio succenseas, neque re benè gesta invideas. Nam ita libentes, alacresque omnes pro re pericula suscipient, cum neque infeliciter re transacta supplicium; neque prosperè, insidias sibi timendas existimabant.*

F Cæsar *lib. 7. de bell. Gall & lib. 2. de bell. civili: Res adversæ Ducum auctoritatem minuunt, fœlicitas rerum gestarum, exercitus benevolentiam imperatori, & res adversæ odia conciliant.*

G Valer. Maxim. Tit. Livius, Aiala, & alij relati *supr. num. 278.* & Pet. Herod. à quo sumpsimus hæc exempla, quæ sequuntur, *d. cap. 15. fol. 419.*

Xerxes Rey de los Persas mandò degollar a Tisapherne, por otra en que fue desbaratado por los Griegos, aunque sin culpa suya, siendo General de ellos Agesilao.

Cabades desterrò a Mirrhon, por otro infeliz sucesso que tuvo cō los Romanos.

Los Athenienses quitaron la vida a Leosthenes, por aver peleado desgraciadamente con Alexandro Phereo.

Y Lycurgo fue acusador de Lysiclo, y hizo que le diessen la misma sentencia, porque perdiò la batalla de Cheronea, con Filipo Rey de Macedonia.

Los Lacedemonios forçaron a su Rey Pausanias, a que se desterrasse de su Provincia, temiendo el juizio que le darian, por el infortunio de vna pelea, en que fue desbaratado por los Thebanos.

Y desta costumbre vsan oy los Turcos, sin admitir escusa à sus Capitanes, por persuadirse, que la fortuna sigue siempre al valor, y a la industria. Y que està en su mano el pelear, si conocen por segura la vitoria, y el detenerse, si la hallan dudosa.

Y aunque en * materias semejantes no 472
se puede dar regla cierta, lo cierto es, que por ser tan arduas, y graves, el derecho es no mirar al derecho. [H]

Porque * como dize vn Autor, que 473
trata de nuestra misma question, [I] en abriendo puerta para admitir escusas, y pruevas, ninguno avrà que no se salga con quanto intentare. Y no se han de poner a las leyes evasiones, y subterfugios, ni dar ocasion a los subditos, para que valiendose dellos, menosprecien su puntual,

H *Ordo est ordinem non servare, cap. ad nostram el 3.* vbi glos. & DD. *de iureiurand cap evidentia de accusat. l. si verò § qui pro rei D. qui satisd. cog. l. 2.* & ibi Bart. *de furt.* & in atrocioribus licet iura transgredi, vt docent Innocent. *in cap. 1.* vbi omnes, *de constitut.* Bald. *in l. quid ergo, §. pœna gravior col. 4. D. de his qui not. infam. & in l. & si severior, col 2. C. de precib. Imperat offer.* Angel. Roman. Felin. Marsil. Carrer. & alij, quos refert Petr. Roizius *d. decis. Lituana 4. num. 162.*

I Alvar. *in tract. de fortalit. 1. part. fol. 30. & 31.*

tual, y rigurosa observancia. [K]

474 Y como esto * del justificar las huidas, ò retiradas de las batallas, péde de los afectos interiores del animo, es de muy dificultosa probança. [L] Y nunca faltaràn razones con que paliar, ò colorar su defeto, y dar titulo de prudencia, ò necessidad a la remission, y flaqueza. [M]

§. XVII.

QUE SEMEJANTES DELITOS no admiten misericordia, y se han de castigar apresuradamente.

DE lo que se ha dicho, y probado en este discurso, se puede colegir facilmente, la respuesta de vn Memorial impresso, que por parte del General se ha dado a su Magestad, cuya sustancia es, acogerse al sagrado de su grandeza, y procurar impetrar por gracia, lo que no se puede prometer por justicia.

475 Porque * se deviera advertir, que en semejantes delitos, es mucho mas saludable, y segura la severidad, que la misericordia, y que la gravedad, importancia, y enormidad dellos, excluye qualquier genero de perdon, ò dissimulacion. [N]

476 Y que es * mucho mas conveniente, que los Ministros militares lo teman todo, porque no lleguen a despreciarlo, como lo dizen, y pruevan Pedro Bellino, Claudio Cotereo, y otros Autores. [O]

477 Y como * en las cosas de guerra es tanto lo que se aventura, no ay pecado en

ellas

K *L. conveniri, D. de pactis dotal.* text. juncta glos. *verb. Laqueus, in cap. litteras de restitut. spoliat.* vbi, *quod laqueus parandus non est, in quem aliquis etiam eo volente incidat,* tex. in nostris terminis *in l.* [illegible] *tit. 18 part. 2.* ibi: *De no dar carrera à sus vassallos para que cayessen en traicion &c.*

L *Noscere enim alicuius conscientiam solus Deus potest,* Bald. *in tract. de schismatic nu. 22.* & *in rubr. C. si quis aliquem testari prohib.* latè Ias. *in l. pro hærede, num. 15. D. de acquir. hæred.* Mascard. *de probation. concl. 41. verb. Animus,* & Tuschus *in pract. conclus. eod. verb. concl. 336*

M *Cap. sæpè distinct. 41.* vbi D. Greg. ita eleganter inquit: *Sæpè se vitia ingerunt, & se esse virtutes mentiuntur, vt tenacitas parsimonia, effusio largitas, crudelitas zelus iustitiæ, remissio pietas velit videri.* D. Hieron. *epist. ad Demetriad. virg. Quidam superbiam libertatis loco ducunt, adulationem pro humilitate suspiciunt, malitiam prudentiæ vitio amplectuntur, & stultitiæ simplicitatis nomen imponunt: atque fallaci, ac pessima similitudine decepti, vitijs pro virtutibus gloriantur.*

N Misericordiam non excusare à crimine proditionis, docet, & optimo exemplo probat Pet. Herod. *lib. 7 rer. iudic. tit. 4. cap. 24. fol. 27*[illegible] facit opt. text. *in l. Caij Cassij 35. D. de fideicom. libert.* ibi: *Vel tantum delictum est, vt vltio remittenda non esset:* ex quo glos. & DD. notare solent: *Enormitatem criminis vltionis remissionem non mereri.*

O Pet. Bellin. *de re milit. par. 8 tit. vlt. de delict. milit. num. 84. & seqq* Claud. Coter. *de iure & privil. milit. lib. 3 cap. 8 & 13.* & Caball. *resolut. crim. in. 294 nu. 76.* Petr. Gregor. *lib. 11. de Rep. cap. 7. num. 4.* Aiala *lib. 2. cap. 4 & lib. 3. cap. 9.* & plures alij relati à Bobad. *in Polit. lib. 4 & 21. cap. 2. num. 72 & 73.* Tacit. *lib. 2. Annal. Compertum est severitatem illam multo misericordia salubriorem. Nam pauciores ea castra relinquebant quàm alia, in quibus facilè parcebatur*

ellas digno de venia, segun advierten Tiberio Deciano, y Aiala. [P] Y las fuerzas de la Republica, que consisten en las armas, la vendràn a oprimir, como dize Valerio Maximo, [Q] si no las oprimimos a ellas.

Lo mismo * nos enseña Vegecio, [R] poniendolo como por aforismo, ò precepto militar. Y diziendo, que procuren los que mandan, y goviernan en los exercitos, cobrar grande autoridad con mostrarse severos, y castigar las culpas militares por todo el rigor de las leyes, sin que nadie se persuada, que han de hallar perdon en èl sus errores. 478

Y Carolo Escribano * advierte, [S] que si no se procede en esta forma, se pueden esperar muy malos sucessos, y de lo contrario grandes provechos. Porque en sabiendo vn Rey conservar severamente la militar dicipina, es temido de los contrarios, respetado, y admirado de los suyos, y puede tener por segura la felicidad de sus Reinos, de sus campos, de sus Ciudades, pues todo pende deste cuidado. 479

Pedro Herodio * dize, [T] que si con el perdon se acostumbran los soldados a ponerse en huida, con el castigo se ha de emẽdar esta mala costumbre. Y que se pierde la enseñança de guerra, si no se diferencian los fuertes, y valerosos, de los cobardes, y pusilanimos. 480

Y Quinto Curcio * refiere, [V] que Alexandro Magno solia dezir, que la clemencia, y misericordia de los Reyes, ò Generales, no se ha de medir solo con su benignidad, y grandeza, sino con las perso- 481

P Tiber. Decian. *lib. 7. crimin. cap. 15. num.* 1. Aiala *de iure & offic. belli, lib.* 3. *cap. 9 num.* 6. tetigi *sup. nu.* 275. vbi refero verba legis Partitæ, & Catonis & Lysimachi.

Q Valer. Maxim. *lib. 2. cap. 2. Aspero enim & abscisso castigationis genere militaris disciplina indiget, quia vires armis constant: quæ vbi à recto itinere descivęrunt, oppressura sunt, nisi opprimantur.* Refert Pet. Herod. *lib. 1. rer iudic. tit.* 7 *cap. 1. fol.* 410. & Petr. Fab. *lib. 1. semestr. cap. 18. pag.* 110.

R Vegecius *de re milit lib* 3. *cap.* 10. ibi: *Auctoritatem maximam à severitate Dux sumat culpas militares legibus vindicet, nulli errantium credatur ignoscere.*

S Carol. Scriban *in Polit. Christ. 1 to. cap. 36. fol.* 246. *Disciplinæ proinde militaris severum custodem Regem esse velim. Terrori hic, etiam parva manu, erit hostibus suis admirationi & in delicijs; cùm Regnorum felicitas, agrorum, vrbium, villarum, ab vna seria in omnem partem militari disciplina pendeat, &c.*

T Pet. Herod *lib* 10. *rer. iudicat. tit.* 5. *cap.* 18. & 19. *Nam si condonando, milites fugæ assuescunt: cur non desuescant puniendo? Tolli disciplinam, discrimine sublato virtutis & ignaviæ.*

V Quint. Curt. *lib. 8. Regum & Ducum clementiam non in ipsorum modò sed etiã in illorum, qui parent ingenijs sitam esse: obsequio enim mitigantur Imperia. Vbi verò reverentia excessit animis, & summa imis confundimus, vt opus est, vt vim repellamus.* Quem locum & alium ei similem Senecæ *in tragœd. Octaviæ, vers.* 823. refert D. R. Valençuela *in discurs. polit. part. 2. consid. 9. n.* 6. & meminit etiam Aiala *lib. 2. cap. 4. num.* 10.

ſonas, y las ocaſiones en que ſe les pide vſen della. Porque tal puede ſer el obſequio, que mitigue el imperio. Pero quando ſe excede en perder el reſpeto, en no guardar lo ordenado, en confundir lo baxo con lo ſupremo, es neceſſario vſar de fuerza, y rigor, para evitar, y repeler otros, que ſi eſtos ſe diſsimulaſſen, podrian amenaçarnos.

482 Y no ſe puede, * ni deve dar nombre de bondad, ò miſericordia, al perdon de vno, con cuyo exemplo ſe ocaſiona, que caygan muchos en ſemejantes, ò mayores delitos, como lo enſeña vn capitulo del Decreto. [X] Y elegantemente Arnobio, [Y] diziendo, que crece la multitud de los delinquentes, quando tienen eſperança de alcançar perdon de ſus culpas, y que ſe facilita el camino de perpetuarlas, quando ſe ſiente venal, ò venial la clemencia.

483 A lo qual * mirava ſin duda Clearco Capitan de los Lacedemonios, referido, y alabado por Pedro Herodio, y Aiala, [Z] quando, en el miſmo caſo de que tratamos, ſolia dezir a ſu exercito, que ſupieſſen, y entendieſſen, que avian de temer mas a ſu Principe, ò General, que a los enemigos. Significando, que ſi huyeſſen en la batalla, por no incurrir en muerte dudoſa, la avian de hallar cierta, y con riguroſo caſtigo, en bolviendo a ſus manos.

484 Y no olvidò * eſte Apotegma nueſtra ley de Partida, [A] aunque ni ella, ni ſu Gloſſador expreſſaron el Autor en par-

X *Cap. ſed illud 45 diſtinct.* Origenes *homil. 7. in Ioſuæ,* Abbas *in cap. novit. nu. 35. de iudicijs,* Valençuela *ſupra. conſiderat. 8. num. 7.* Ego *de crimine parricid. lib. 1. cap. 1. & 2.*

Y Arnob. *lib. 7. adverſ. Gentes: Creſcit multitudo peccantium, cùm redimendi ſpes datur, & facilè itur ad culpas, vbi eſt venalis ignoſcentium gratia.*

Z Pet. Herod. *lib. 10. rer. iudicat. tit. 5. cap. 12.* Aiala *de iure & offic. belli, lib. 3. cap. 15. in princ. Clearchus Lacedæmoniorum Dux, exercitui dicere eſt ſolitus. Imperatorem potius, quam hoſtem metui debere. Significans, eos, qui in prælio dubiam mortem timuiſſent, certum ſi deſeruiſſent manere ſupplicium: vt ſcilicet inſitum eſſet militibus, aut vincendum, aut moriendum eſſe.*

A *L. 27. in fine, tit. 3. part. 2.*

ticular, quando dize: *Cà ſegund los Antiguos dixeron, mayor miedo deven aver los de la hueſte de la pena que entienden de recebir del Señor, en la manera que ſobre dicha es por los yerros que fizieren, que non el peligro, ò la muerte, que los enemigos les pueden dar.*

Los Romanos * ſintieron, y praticaron eſto de ſuerte, que en ninguna coſa fueron mas aſperos, y ſeveros, que en la obſervancia de la diſciplina militar. Tãto, que la preferian al amor de los hijos, y no perdonavan ſus tranſgreſsiones, aun quando ſucedia bien el exceſſo, como yà lo apuntamos en otro lugar,[B] y ſe colige de muchos textos, y Autores, en cuyos eſcritos ſe podrà vèr mas dilatado eſte punto. 485

Que yo * voy yà con recelo de que el mio no parezca prolixo, aunque me aliẽta, como Caſsiodoro dize,[C] para acabarle, el vèr que ſe acerca ſu fin, y remate, porque la eſperança del efeto, excluye el tedio del trabajo, y es gran linage de incitamento, el creer que ſe cumple lo que ſe ha procurado. 486

Alexandro Severo * ponia en la miſma obſervancia la conſervacion de la Monarquia;[D] y confeſſava, que en conſintiendo que ſe afloxaſſe, era forçoſo perder el nombre, y Imperio Romano. 487

El qual teſtifica * Valerio Maximo,[E] que con ſolo eſto ſe hizo ſeñor del Orbe. Y lo miſmo dizen otros Autores que han tratado difuſamente deſte argumento, y de las grandes vtilidades que ſe ſiguen a la 488

B *Sup. num.* 285 *& ſeqq. l. deſertorem* 3. *§. in bello, D. de re milit. l. poſtliminium* 19. *§. filius quoq. D. de captivis*, Valer. Max. *li.* 2. *c.* . Vegetius *in proœm. de re militari* Tit. Livi. *in proœm. hiſt.* Quint. *in milite Mariano*, Mantua *in gloſſar. claſ.* 1. *cap.* 23. Petr. Gregor. *de Repub. lib.* 11. *cap.* 9. Tiber. Decian *lib.* 7 *crim. cap.* 15 *nu.* 45. Aiala *de iure & off. belli, lib.* 2. *cap.* 1. *& lib.* 3. *c.* 9. *n.* 6. Caball. *reſol. crim.* 294. *n.* . *&* 171. Petr. Herod. *lib.* 10. *rer. iud tit.* 4 *cap.* 14 *& ſeq fol.* 400. *& ſeq.* Bellin. *de re milit. par.* 8. *tit. vnic. n.* 52 *& ſeqq.* Alvarez *fol.* 6. *&* 8. & ante eos, Bald. *in l. ſervum, nu.* 2. *C. qui teſtam fac. poſ.*

C Caſsiod. *lib.* 5. *var. epiſt.* 17. *Alacriter incumbendum eſt inchoatis cùm iam vicinitas perfectionis acceſſerit, quòd ſpes effectus tædium laboris excludit: Et magnum genus incitamenti, credere deſiderata compleri.*

D Lamprid *in Severo: Diſciplina Maiorum Rempublicam tenet, quæ ſi dilabatur, & nomen Romanum, & Imperium amittemus*, refert ex noſtris Briſſon. *de formul. pag.* 408.

E Valer. Max. *lib* 2 *cap.* 7. & Veget. & alij ex ſupra relatis, Bieſsius *lib.* 4. *de Repub. cap.* 7. *de bello*, Petr. Greg *d. cap.* 9 *& cap.* 11. Petrus Faber. *lib.* 1. *ſemeſtr. cap.* 18. Caballus *reſol. crim.* 294. *num* 1. Valençuela *in diſcurſ.* 2. *par. conſid.* 3. *num.* 29. *&* 30. & noviſsime, & latiſsime Adam Contzen *lib.* 10. *Polit. cap.* 24.

la Republica de guardar rigurofamente los preceptos militares, y los daños de lo contrario, porque todo viene a faltar, fi en efto fe falta.

489 Y no folo * fe contenta con efto el derecho, pero aun tiene ordenado, y eftablecido, que en caftigos de femejantes delitos, fe proceda breve, y fumariamente, y en dias feriados, porque fea de mayor exemplo, y efcarmiento la pena. [F]

490 Y efto puede fer * lo que quifo dezir Valerio Maximo [G] quando requiriò que fueffen ASPEROS, y ABSCISSOS. Porque ABSCISSO fignifica en fu ordinario fentido, cofa que fe corta, y ataja, [H] aunque en el lenguage de Valerio, mas parece que fe toma por RIGVROSA, como lo dà a entender en otro lugar. [I]

491 Y efto ferà * mas cierto, quando es notoria la gravedad, y calidad del delito, y fus circunftancias. Y afsi fe defcubre, que no pueden tener, ni alegar los reos en fu defenfa cofa que les aproveche. Porque entonces, no folo en eftos delitos, pero ni aun en otros es neceffario hazer con ellos juizios formados, como lo enfeñan algunos textos, y lo refuelven a cada paffo muchos Autores. [K]

492 Y lo que es mas * aun la citacion de los reos fe puede efcufar en tales cafos, con tener fu fundamento en el derecho natural, y divino. [L] Porque fiempre en vno, y otro fe efcufa, y repele lo que no fe tiene por neceffario, como doctamente lo advierte el Gloffador de las Decretales, [M] a quien figue la comun de otros

F *L.divus, D.de ferijs.* Ferret. *in tract. de re milit. tit. de milit. iuft & pœn. defert. infig num* 78. Petr. Faber. *lib.* 1. *femeftr. cap.* 18. Cotereus *de iure & privileg. mil. lib.* 3. *c.* 6. *&* 8. Aiala *lib.* 3. *cap.* 8. *in fine,* Caball. *refol. crimin. cap* 294. *nu.* 262. latifsimè novifsimus Marius Burgius *in tract de modo proced. ex abrupto,* & in noftris terminis Alvarez *in tract. de fortalit. fol.* 37. *&* 38. Don Francifco de la Barrera *en las adiciones a las leyes penales, tit. de los juizios militares fol.* 125. Donde refiere la inftruccion que el Duque de Parma diò al Auditor General, y le dize, *que ha de proceder breve, y fumariamente, porque efto es lo que conviene a foldadefca y milicia.*

G Valer. Maxim. *d. lib.* 2. *cap.* 2. ibi: *Afpero enim, & abfciffo caftigationis genere militaris difciplina indiget &c.*

H Calepin. & Nebriffenf. *verb. Abfciffus amputatus, fractus, abruptus, cap. de viro* 12. *q.* 2. Vbi *abruptus,* idem eft, quòd *abfciffus.*

I Valer. *lib.* 6. *Sed aliquanto Charondæ Tyrij præfractior, & abfcifsior iuftitia ad vim & cruorem vfque.*

K *L.* 1. *§. fed fi neget, D de tab. exhib. cap. fi quos hominem de pace iuram. firm. cap. venerabilibus, §. idem cum feqq. de fent. excom. lib.* 6. Bart. *in l. fcriptus num.* 6. *de relig. & fump. fun.* Abbas *in cap. ex parte el* 2. *num.* 2. *de off. delegat.* & *in cap. fuper eo el* 1. *de appellat.* Innocen. & Abb. *in cap. poft electionem in fine de concef. præb. cap. ad noftram el* 3. vbi glof. & DD. *de iur. iur.* præcipuè Bald. *num.* 1. vbi inquit, *quod in notorijs ordo eft ordinem non fervare,* Alvarez in noftris terminis *d. tract. fol.* 37.

L *Clem. Paftoralis, de re iud.* latè Did. Perez *in l.* 1. *gloff.* 1. *tit.* 8. *lib.* 3. *ordin.* Vantius *in tract de nullit. tit. de nullit. ex defect.* citat, & Menoch. *de arbitr. q.* 17. *num.* 8. & alij pafsim.

M Gloff. *in cap. quoniam verb. Manifeftum de filijs presbyt.* Bald. *in l. cùm fratrem, num.* 8. *C. de his quæ vt indig.* Innocent. Abb. & DD. *in c. veftra de cohab. Cler. & mul.* DD. *in l.* 2. *§. fi de frumentaria,*

ria, D. de administrat. ad civit pertin. & plures alij, quos refert & sequitur Navarrus *in tract. de spolijs Eccles.* §. 18. *num.* 5. Petra *de potestate Principis, cap.* 26. *num.* 28. August. Barbos. *in remissionibus ad d. cap. quoniam,* & in nostris terminis Alvarez *vbi sup. fol.* 38.

otros muchos Doctores.

Y siempre * aconseja el Derecho, que en los casos graves, y que requieren demostracion exemplar, no se dilate vn punto la pena, aunque los reos digan, que tienen cosas importantes que avisar a sus Principes, ò busquen otras escusas para conseguir este intento. Porque semejantes dilaciones no sirven sino de entibiar, y enflaquecer la justicia, y de que se busquen ruegos, artes, y traças indevidas para evitar el castigo.[N] 493

Y la misma razon * obra, que en los proprios casos se pueda proceder, y executar sin embargo de apelacion, ò suplicacion. Porque este remedio es parte de la defensa, y quando se entiende que no la ay, no compete, pues no fue instituido para que sirva de dilacion maliciosa, sino de reparo, y presidio de la inocencia vltrajada, y atropellada:[O] como en nuestros terminos lo advirtiò Antonio Alvarez;[P] y hablando en qualquier delito de perduelion, ò lesa Magestad, Mateo de Aflictis, Ludovico Carrerio, y otros Autores, que refiere, y sigue Tiberio Deciano,[Q] y algunas leyes de nuestro Reino. 494

Y esto es * lo que se deviera aver hecho en el caso de que tratamos, y yo pedi, y supliquè luego que sucediò, en las primeras juntas que sobre èl se hizieron. 495

Porque * no se nos pueda oponer de contrario, que en todas las cosas, en passando el punto se passa mucho. Y que en la materia de los delitos, es diferente la consideracion de los recientes, ò flagrantes, 496

N *L. Cùm reis* 18. *C. de pœnis: Cùm reis manifesta probatione convictis, spacium temporis ante sententiam datur, facultas supplicandi vel quibusdam malignis artibus pœnas evitandi criminosissimis patet, cum & in homicidij crimine, & in alijs detectis gravioribus causis, vltio differenda non sit: l. si quis* 6. §. *quid tamen* 9. *de iniust. rupt.* optimus textus *in cap. si ea* 23. *q.* 4. *l.* 5. *ad fin. tit.* 27. *part.* 3. Ias. *in l. debitoribus, ex num.* 15. *D. de re iudic.* Abbas *in cap.* 1. *col.* 12. *de mut. petition. glos. fin.* & eius additio *in* §. *& si in rem, instit. de offic. iud.*

O *L.* 1. *D. de appellat. l.* 1. *D. ad Turpil. cap. cùm speciali,* §. *porrò, & cap. suggestum de appellat.* vbi Abb. & DD. idem Abbas *in rubr. eodem num.* 6. *l.* 1. *& per tot. tit.* 23. *part.* 3.

P Alvarez *d. tract. fol.* 38.

Q Tiber. Decian. *lib.* 7. *crimin. cap.* 37. *num.* 30. & vide tex. & DD. *in cap. felicis de hæret. in* 6. *& in l. Pantonius,* §. *rei perduellionis, D. de acquir. hæredit.* & *in l.* 4. *cum alijs tit.* 2. *part.* 7. *l.* 3. *tit.* 7. *lib.* 8. *Ordinam. l.* 3. *tit.* 18. *lib.* 8. *l.* 7. *tit.* 13 *lib.* 4. *Recopil.*

tes, que la de los que con el tiempo en alguna manera se han olvidado, ò purgado, como lo dize Mateo de Aflictis, referido, y seguido por Mario Muta,[R] resolviendo, que no se suele proceder en ellos a pena de muerte natural.

497 Aunque * esta dotrina tiene facil respuesta, pues mirado el texto en que la fundan, que es de Modestino Iurisconsulto,[S] requiere lapso, ò transcurso de diez años, los quales aqui no han passado, y tiene otras diferentes salidas, y exposiciones, que le dàn algunos Doctores.

498 Y este delito * es tal, que ni por diez, ni por veinte años puede prescribir, ni prescribe, como lo advierte Pedro Herodio,[T] refiriendo, despues de Pausanias, y Polibio, el exemplo de los de Arcadia, que passados mas de veinte años, vinieron a entender, que su Rey Aristocrates los avia engañado, y vendido a ellos, y a los Messenios sus compañeros, dexandose vencer fraudolentamente en vna batalla que tuvieron con los Lacedemonios. Y assi como lo descubrieron, le mataron a pedradas, y declararon por traidores a todos los de su linage, y passaron a otra familia el derecho del Reino.

499 De manera, * que bien miradas las circunstancias de nuestro caso, todas estàn clamando por el castigo, y ninguna se podrà ponderar por los reos, que legitima, ni aun aparentemente pueda escusarles.

500 Y assi * lo que resta es, que los Señores de la Iunta, que estàn dignamente

nom-

R Afflict *ad constitut. Reg. Iustitiarij, tit. qualiter Iustitiarij, num.7. lib.* 1. *&* *decis.* 280. Marius Muta *in capit. Regn. Sicil. tom.2. cap.18. num.1. fol.* 54. & *cap.* 117. *num.* 47. *fol.* 35.

S *L. si diutino* 25. *D. de pœn.* vbi glos. *quòd plus est puniendus, qui heri fecit homicidium, quàm qui fecit iam est decennium.* Vide DD. ibid. Decium *cons.* 535 Gomez *de delict. cap.* 1. *num.* 8. plures per Tiraq. *de pœn. temp. caus.* 29. Mant. *in glossario, cap.* 33. Corras. 2. *miscel. cap.* 20. Corsum. 1. *indagat. cap.* 19. Caldeiram 3. *var. cap.* 2. & Annæ Robert. *lib.* 1. *rer. iudic. cap.* 10.

T Petr. Herod. *rer. iudicat. lib.* 7. *tit.* 4. *cap.* 10. *fol.* 268. Et quòd licèt delicta omnia regulariter vicennio præscribantur, hoc non procedat in crimine læsę Maiestatis, & alijs enormibus similibus, vide quæ dixi *in meo tract. de crim. parricid. lib.* 2. *c. fin.* Gigas *de crim. læsæ Maiestat. lib.* 1. *qualiter proced. q.* 14 *&* 19. Marsil. *in l. qui falsam,* §. 1. *num.* 1. *& seqq. D. ad leg. Cornel. de fals.* Carrer. *in prax. tit. de homicid.* §. 28. Farinac. *de delict. tom.* 1. *tit. de inquisit. q.* 1. *num.* 68. *& q.* 10. *num.* 29. *&* 30.

nombrados para causa tan grande, la juzguen tambien (como Seneca dixo [V]) con grande animo, bolviendo por la reputacion desta Monarquia, y dando satisfacion general a nuestras Provincias, y a las estrañas, que ha tantos dias que estan a la mira de la resolucion que en ella se toma. Salvo, &c.

V Seneca lib. 10. epist. 72. *Magno animo de rebus magnis iudicandum est. Alioqui videbitur illarum vitium esse, quod nostrum est. Sic quædam rectissima, cùm in aquam demissa sunt, speciem curvi, præfractique visentibus reddunt. Animus noster ad vera perspicienda caligat.*



DIS-

DISCVRSO POLITICO, SOBRE AVER LOS ALCALDES DE LA CHANCILLERIA DE VALLADOLID herrado en la cara â vnos Gitanos, que estavan mandados restituir a la Iglesia, con letra que dezia, *ladrones*, &c.

OCASIONA este Discurso aver los Alcaldes de la Chancilleria de Valladolid herrado en la cara à vnos Gitanos, mandados restituir a la Iglesia por tres sentencias conformes, con letras que dizen, *ladrones*, *inmunidad eclesiastica*. Que este linage de hombres Zingaros, Egipcianos, vulgarmente llamados Gitanos, sea pessimo, aborrecido de todas las Republicas, por su perverso natural, inclinados à andar vagando, siendo espias, ladrones, embusteros, y hechizeros, salteadores, y homicidas, lo advierten tratando de su origen, y de las penas estatuidas en muchos Reinos, y quando puede el Santo Tribunal de la Inquisicion proceder contra ellos, exornando con mucha erudicion Martin Magero *de advocatia armata, cap.*8.*à num.*70.el Maestro Fray Iuan Marquez *en el Covernador Christiano, lib.*1.*cap.*2.*fol.*16.Christoval Bessoldo *de Epyptianis*, y en el *Thesauro Practico, verb. Zingari. fol. mihi* 967.*num.*6.Cesar Carena *de offic. Inquisit.*2.*part. tit.*12.*à num.*257. y con elegancia, sin citar ninguno de los referidos, Olano *in Paralipom. lib.*5.*cap.*5.*tit.*6.D.Francisco de Cordova *in Didascalia, cap.*50. Estos refieren muchos, exclamando, y haziendo invectivas contra su estrago escandaloso, y perjudicial modo de vivir, y en ellos se hallarà quanto en la materia se quisiere saber. Atendiendo los Alcaldes a lo referido, y teniendo a los Gitanos por ladrones, acostumbrados à cometer horrendos delictos, y no pudiendo castigarlos condignamente, aviendo de ser bueltos a la Iglesia, se resolvieron en herrarlos, porque fueran conocidos, pareciendoles que les era permitido, por lo que dixo Aristoteles en las palabras siguientes: *Servile est, aut noxior stigmatibus notari*, refierelas Langleo *lib.*10.*semest.c.*2.

Para

Para prueva de lo primero, es necessario suponer la costumbre antigua de todas las Naciones, que sellavan lo inanimado, y con tan gran puntualidad las mercadurias, y cosas de comer, que vino a dezir Ciceron de su madre, que aun los cãtaros que avian tenido miel, y arrope, los solia sellar, porque las criadas a sombra de los vacios, no se aprovechassen de los llenos, y despues mezclassen los vnos con los otros, y no se pudiesse tomar con rigor la cuenta de los que las avia entregado: *Villissima vti anulo clausa*, dixo Tacito 2. *Annal. cap*. 1. De esta notacion se entiende la significacion del anillo signatorio, tan celebrado en Autores Sagrados, y Profanos; davase con vn sello a las recien casadas, para enseñarlas como avian de ser caseras, y conservar el mueble de la familia, vno, y otro con Plinio *lib*. 33. *cap*. 11. ibi: *Nunc cibi quoque, & potus anulo vindicata rapina*, y Clemente Alexandrino *lib*. 3. *cap*. 11. ibi: *Dat ergo eis anulum aureum, nec eum quidem adornatum, sed vt ea obsignentur, quæ domi digna sunt; quæ custodiant propterea quod servãdæ Dom. ad eas cura pertinet*; y Requena *en la Venida del Apostol a España en el cap*. 9. *fol*. 72. en las palabras siguientes: *Esto refiere Metafrastes, y Ecumenio, sobre las palabras stigmata Domini Iesu in corpore meo porto*, que dan a entender tenia San Pablo algunas letras, ò señales en el rostro; porque dezir, *stigmata Domini Iesu in corpore meo porto*, significa tener algunas señales hechas con hierro en la cara, quia *stigma* est punctum, vel nota aliqua ferro facta: Santo Tomas dize, que es señal hecha con hierro ardiendo, aludiendo a que antiguamente se solia vsar por castigo; y en tiempo de Iuliano Apostata era ordinario escrivir las frentes a los Christianos, como aora se vsa en los esclavos por pena, y por nota.

Lo segundo que dixo Aristoteles: *Aut noxiorum stigmatibus notari*, que haze en favor de los Alcaldes, se prueva, aunque por Drecho Divino podia ser deformado el rostro, sacando en pena vn ojo, *cap*. 22. del Exodo, *cap*. 16. del Levitico; y siendo esto mas que herrar la cara, corre llanamẽte la consequencia, *ex regula, cui licet quod plus est, multo magis quod minus est permitti debet*; y por ley de los Longobardos, que refiere Camillo Borrello *de Magistrat. edict. lib*. 2. *cap*. 8. *num*. 444. los ladrones podian ser herrados en la cara; y en Napoles por Constitucion del Rey Carlos el Primero, y en Castilla pone la *l*. 6. *tit*. 28. *part*. 2. que se hierren en el rostro los soldados que hurtaren en el exercito, y en ella lo advierte Gregorio Lopez *gloss*. 3. y la *l*. 5.

tit.1.lib.5.Recop. determinò, que el casado dos vezes se herrasse en la frente, explicant benè Matienço *glos.4.num.1.* Azevedo *nu.22.* Agustin Barbosa *in cap.3.de crimin.fals.num.3.* con Farinacio *q.17.* y con otros; y esta pena se les ponia à los condenados in metallum, vt ex Suetonio *in Caligula*, Tacito *in Annal.* & alijs observo *2.tom.de Gubern.Indiar.lib.1.cap.14.n.10.* Sin embargo los Alcaldes excedieron mucho, executando lo que no pudieron por defecto de jurisdiccion, y de justificacion. Lo primero, porque con el pleito de inmunidad, en el interim que pédia, se suspendiò el exercicio de su jurisdiccion, *cap. si Iudex laicus, de sent.excom.in 6.* ibi: *Quivis processus penitus conquiescat*, porque su conocimiento pertenece privativamente al Eclesiastico. Pedro Lacario *tit.de blasfemijs, q.5.nu.71.* Narbona *in l.20.tit.1. lib.4.glos.23.num.14.* Marco Antonio Genuense *in Practica Archiepiscopali.cap.17.num.5.* Diana *3.part.tit.1.resol.32.* Agustin Barbosa *de pensionib.q.8.num.46.* reprobando justamente a Zevallos, que en caso notorio de no aver de gozar el delinquente de la Iglesia, dixo que se podia dar autos de legos, D. Feliciano de Vega en el *cap.2.de Iudicijs, num.136.* afirmando, que en dos ocasiones que pretendieron esto los Fiscales de Lima, se declarò, que no hazia fuerza el Iuez Eclesiastico, y se le remitiò la causa para que procediera, en que conviene Genuense *sup.* dicens: *Ita iudicatum*, y solo pudieron actuar examinando testigos, Michael Ferrer. *3.p.observat.cap.262.* Iacobo Cancerio *3.part.variar.cap.10.num.63.* Passar a condenacion les està prohibido, *cap.inter alia, de immunit.Ecclesiar.* ibi: *Neque damnari debet ad mortem.cap.sed constituimus*, ibi: *De morte, & debilitate, & omni pœnarum genere sunt securi, cap.7.q.4.l.præsenti 8.§.sanè, C.de his qui ad Eccles.confug.* Ant. Diana alegando muchos *6.part.tit.1.resol.33.* Bobadilla *lib.2.cap.14.num.96.* Mario Cutelo *de immunit.Eccles.lib.1. q.12.* y averlos herrado, fue mas que condenarlos a Galeras, porque esta pena fuera temporal, y se podia revocar, y la de averlos herrado en la cara no, y es de por vida, y quanto se ofenda la justicia con la execucion de pena que no se pueda reparar, considerolo bien Seneca *lib.2.de ira, cap.23.* diziendo: *Potest pœna delata exigi, nō potest exacta revocari*, Aneo Roberto *lib.1.rer.iudicat.cap.4.fol.44.* y porque no estando suspendida la jurisdiccion, y teniendo probada su culpa, devieron ser condenados conforme a ella, sin exceder, *l.sancimus Cod. de pœnis*, ibi: *Nec vlterius progrediatur pœna, quā reperiatur delictum;*

el señor Valençuela Velazquez *cons.91.num.47.* Aneo Roberto *rer. iudicat.cap.9,* Giurba *cons.83.num.19.* Alberico Gentil *de iure belli, lib.3.cap.2.* Iulio Cesar Calvino *de æquitate, cap.26.* Farnesio *de Republica,lib.2.panegyr.5.cap.8.* y no herrarlos en la cara, por ser contra lo dispuesto en el Drecho comun en la *l.17.C.de pœnis*, en las palabras siguientes: *Siquis in metallum fuerit pro criminum deprehensorum qualitate damnatus, minime in eius facie scribatur: cùm & in manibus, & in suris possit pœna damnationis vna inscriptione comprehendi: quo facies, quæ ad similitudinem pulchritudinis est cælestis figurata, minimè maculetur,* Galganeto *de iure publico,lib.1.tit.14.num.16.* Nigris *cap.10.num.29.* Azor *institut.moral.2.tom.lib.2.cap.32.q.6.* Borrelo, Fray Basilio Ponce de Leon, Pedro Gregorio, y Yo en los lugares que vàn citados, resolviendo Borrelo en el *num.445.* con Angelo, Hostiense, Iuan Bautista Asinio, y otros, que no vale el Estatuto que condena à herrar en la cara en pena de algun delito; y que por esto el que hizo en Napoles el Rey Carlos, se abrogò en la costumbre, siendo tenido por demasiadamente severo, è injusto, y por el del Reino en la *l.6.tit.31.p.7.* ibi: *Algunas maneras son de penas, que las non deven dar a nengun ome por yerro que aya fecho, asi como señalar alguno en la cara, quemandole con fuego caliente, ò cortandole las narizes, nin sacandole los ojos, nin dandole otra manera de pena en ella, de que finque señalado. Esto es, porque la cara del ome fizo Dios a su semejança: è porende nengund Iuez non deve penar en la cara; antes defendemos que lo non fagan. Ca pues Dios tanto lo quiso honrar, è enoblecer, faziendolo a su semejança, non es guisado, que por yerro, è por maldad de los malos sea desfeada, nin destorpada la figura del Señor;* Aloysio Novarino *lib.3.sacror.selector.cap.7.num.343.* Este vso considerò Iob quando dixo: *Qui præcepit Soli, & oritur, qui claudit stellas, quasi sub signaculo*: Manda al Sol que no salga, y obedece, y guarda las estrellas, como si las cerrasse con su sello, advirtiendo el Maestro Fr. Iuan Marquez *en los dos Estados de la Espiritual Ierusalen, vers.8.consider. 3.fol.mihi 314.* Fray Basilio Ponçe de Leon *variar.disput.q.7.cap.2.* diziendo: *Denique non solum inanimatis verum est, animatis quoque rebus dominor; signata, vel appensa fuisse ostendam*; executavase en lo animado en las bestias, en el ganado, y en los esclavos, herrandolos con la marca, y sello de sus dueños, para que fuessen conocidos, Alciato *lib.1.parerg.cap.26.* Langleo *d.cap.2.* Marcial *l.12.Epigram.62.*

Frons

Frons hæc ſtigmate non meo notanda eſt.

Seneca *epiſt.*45. ibi: *Non enim me cuiquam mancipavi, nullius nomen fero*, y quando ſe hazia ſolo con eſte fin, ſe ponian en lo oculto del cuerpo, en el ombro, ò braço, *l. ſtigmata, C. de fabricenſib. lib.*11. *l.*1. §.8. *ff. de ſerv. fugitiv.* ibi: *Tamdiu autem cuſtodiuntur, quamdiu ad Præfectum Vigilum, vel ad Præſidem deducantur, eorumque nomina, & notæ, & cuius ſe eſſe quis dicat, ad Magiſtratus deferantur; vt facilius agnoſci, & percipi fugitivi poſsint, l. locum*, §.1. *ff. de vſufr.* ibi: *Uſufructuarius, nec cõtrarijs quidem miniſterijs, aut invſitatis artificium eius corrumpere poſsit, nec ſervum cicatricibus deformare*; que prueva lo miſmo, conforme a la expoſicion de Conano 2. *comm. cap.*6. *num.*4. que dize: *Facultatem eſſe notandi ſervi, dum nec eum quis deformat, nam in oculta aliqua corporis parte notas ſervo inurere, Dominum indicantes, vt oves ſolemus, etiam fructuario fuit conceſſum.*

Los eſclavos delinquentes ſe herravan en la cara, para mayor ignominia ſuya, y terror de otros, de que hablò Auſonio en ſu Epigrama, diziendo:

Tam ſegnis ſcriptor, quam lentus, Pergame, curſor,
Fugiſti & primo captus es in ſtadio.
Ergo notas ſcripto toleraſti Pergame vultus:
Et quas neglexit dextera, frons patitur.

y Plinio *lib.*18. *cap.*3. que por eſto les llamamos gente de cara eſcripta: *Nunc eadem illa vincti pedes, damnatæ manus, inſcripti vultus exercent*; Apuleio *de Aſino Aureo, lib.*9. tratando de eſclavos: *Tunc litterati frontes*, Langleo con Iuvenal, Theophilo, y otros *dict. cap.*2. Pedro Greg. *lib.*31. *Syntagmat. cap.*35. el Maeſtro Fray Iuan Marquez *en el Governador Chriſtiano, lib.*1. *cap.*2. *fol.*11. Navarrete *Diſcurſo Politico* 39. con Ciceron, Seneca, y Plinio, Fr. Baſilio Ponce *dict. cap.*2. con Plutarco, Vegecio, y otros, Iuſto Lipſio *de milit. Roman. dialog. vlt.* A eſto atendiò el Apoſtol San Pablo, teniendoſe por eſclavo de Ieſu Chriſto, diziendo 6. *ad Galatas: De cætero nemo mihi moleſtus ſit, ego enim ſtigmata Domini Ieſu in corpore meo porto*; romancea eſtas palabras el Maeſtro Fray Iuan Marquez *en la Eſpiritual Ieruſalen, verſ.* 2. *conſider.*4. *fol.*500. diziendo: *En lo demàs no me ſeais moleſtos, que la S, y Clavo de Ieſu Chriſto mi Señor, en los dos carrillos me la hallareis eſcrita.* Conviene en la ſuſtancia Fray Baſilio Ponce *dict. cap.*2. *Guiſado que por hierro, è por maldad de los malos ſea desfeada, nin deſtor-*

pada la figura del Señor; averla ignorado, es gran descredito suyo, *l. 2. ff. de orig. iur.* ibi: *Turpe est Patricio & nobili viro, & causas oranti, ius, in quo versatur, ignorare*, Antonio Fabro *en la Iurisprudencia, tit. 1. princip. 4. illat. 2.* Camillo Borrello *cons. 23. num. 37.* Bobadilla *lib. 5. 3. num. 26.* Osualdo *en las notas à Donello, lib. 21. cum litt. B.* Y si conforme a lo que se deve entender, supierõ lo que dispone averla quebrantado, en menosprecio de la inmunidad, y reverencia que se deve a la Iglesia, y de la obligacion que tuvieron de bolverlos ilesos, contraviniendo a su devocion con escandalo que se causa, es culpa muy grave.



NO-

NOVVS ET ACCVRATVS INDEX RERVM, QVÆ IN TRACTATV DE CRIMINE PARRICIDII, ET CONCLVSIONIBVS DE VVLGARI, ET PVPILLARI SVBSTITVTIONE CONTINENTVR.

Prior numerus *paginam*, secundus *marginalem numerum* demonstrat.

A

Ani-

B

C

Ca-

D

E

F

G

LEGES, ET CAPITA, QVÆ EXORNANTVR, ET EXPLIcantur in hoc Libro.

EX DIGESTO VETERI.

EX

EX DIGESTO INFORCIATO.

EX DIGESTO NOVO.

EX CODICE IUSTINIANEO.

L.pa-

EX CODICE THEODOSIANO.

EX INSTITUTIONIBUS.

EX AUTHENTICIS.

EX FEUDIS.

EX LEGIBUS UUISIGOTHORUM.

EX LEGIBUS LONGOBARDORUM.

EX IURE CANONICO, & Decreto.

EX DECRETALIBUS.

EX IURE HISPANO.

L

M

Pa-

Q

R

S

San-

Z.



INDICE DE LOS TRATADOS, MEMORIALES, y Papeles que se contienen en este volumen.

¶ No se ha hecho *Indice general* de las cosas que se contienen en todos estos *Tratados, Memoriales; Papeles, y Discursos*, por llevarle *particular* cada vno en su principio; menos el del Tratado *de Parricidijs*, y las *diez conclusiones de vulg. & pup. subst.* que se ha puesto al fin deste volumen.

